

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 43.547/1
VAN 20 SEPTEMBER 2007

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 14 augustus 2007 door de Minister van Sociale Zaken verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, verlengd tot 28 september 2007, van advies te dienen over een ontwerp van ministerieel besluit "tot aanwijzing van de hiërarchische meerderen die bevoegd zijn om een voorlopig voorstel tot tuchtstraf op te maken bij de Dienst voor Overzeese Sociale Zekerheid", 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 de minister 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 minister in aanmerking kan nemen als hij te oordelen heeft of het vaststellen of wijzigen van een verordening noodzakelijk is.

*

* *

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van ministerieel besluit strekt ertoe voor de Dienst voor de Overzeese Sociale Zekerheid uitvoering te geven aan artikel 78, § 5, van het koninklijk besluit van 2 oktober 1937 houdende het statuut van het rijkspersoneel, luidens welk de minister bepaalt welke hiërarchische meerdere bevoegd is om een voorlopig voorstel van tuchtstraf op te maken.

2. Rechtsgrond voor het ontworpen besluit wordt geboden door artikel 2, 1/, van het koninklijk besluit van 24 januari 2002 houdende vaststelling van het statuut van het personeel van de openbare instellingen van sociale zekerheid, dat het koninklijk besluit van 8 januari 1973 tot vaststelling van het statuut van het personeel van sommige instellingen van openbaar nut van toepassing maakt op onder meer de personeelsleden van de Dienst voor de Overzeese Sociale Zekerheid. Artikel 3, § 1, 1/, van het koninklijk besluit van 8 januari 1973 strekt tot het van toepassing maken van onder meer het voornoemde artikel 78, § 5, van het koninklijk besluit van 2 oktober 1937.

Voornoemd artikel 2, 1/, van het koninklijk besluit van 24 januari 2002 vindt op zijn beurt rechtsgrond in artikel 21, § 1, van het 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.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Opschrift

De Nederlandse tekst van het opschrift zou beter als volgt gesteld worden:

"Ministerieel besluit tot aanwijzing van de hiërarchische meerderen die bij de Dienst voor de Overzeese Sociale Zekerheid bevoegd zijn om een voorlopig voorstel tot tuchtstraf te doen".

Indien deze suggestie wordt gevolgd, dienen ook het opschrift van de bijlage en de erin opgenomen tabel in dezelfde zin te worden aangepast.

Aanhef

1. Rekening houdende met hetgeen is opgemerkt omtrent de rechtsgrond, dient voor het eerste lid van de aanhef van het ontwerp, zoals het om advies is voorgelegd, een nieuw lid te worden ingevoegd waarin wordt verwezen naar artikel 21, § 1, van het koninklijk besluit van 3 april 1997.

2. Het is gebruikelijk in het lid van de aanhef waarin naar het advies van de Raad van State, afdeling wetgeving, wordt verwezen, ook melding te maken van het nummer van dat advies. Die verwijzing stelle men dan ook als volgt:

"Gelet op advies 43.547/1 van de Raad van State, gegeven op 20 september 2007, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1/, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State;"

Artikel 1

Er is een discordantie tussen de Franse ("agents statutaires") en Nederlandse ("benoemde personeelsleden") tekst van artikel 1 van het ontwerp, die dient te worden weggewerkt.

Overigens zou het artikel duidelijkheidshalve beter als volgt worden gesteld:

"De vastbenoemde personeelsleden van de Dienst voor de Overzeese Sociale Zekerheid die vermeld zijn in kolom 2 van de bijlage bij dit besluit worden aangewezen als hiërarchische meerderen bevoegd om een voorlopig voorstel van tuchtstraf te doen in verband met de personeelsleden vermeld in de overeenkomstige rubriek van kolom 1".

Artikel 5

De ontworpen regeling werkt terug tot 1 december 2004. In dat verband moet worden opgemerkt dat het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten 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. BAERT,	
	W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	A. SPRUYT,	assessoren van de
	M. RIGAUX,	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 43.547/1
DU 20 SEPTEMBRE 2007

DE 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 14 août 2007, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, prorogé jusqu'au 28 septembre 2007, sur un projet d'arrêté ministériel "désignant les supérieurs hiérarchiques habilités à émettre une proposition provisoire de peine disciplinaire à l'Office de Sécurité Sociale d'Outre-mer", 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 du ministre 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 ministre peut prendre en considération lorsqu'il doit apprécier la nécessité d'arrêter ou de modifier des dispositions réglementaires.

*

* *

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

1. Le projet d'arrêté ministériel soumis pour avis a pour objet de donner exécution, en ce qui concerne l'Office de sécurité sociale d'outre-mer, à l'article 78, § 5, de l'arrêté royal du 2 octobre 1937 portant le statut des agents de l'État, qui dispose que le ministre désigne le supérieur hiérarchique habilité à présenter une proposition provisoire de peine disciplinaire.

2. L'arrêté en projet trouve un fondement juridique à l'article 2, 1/, de l'arrêté royal du 24 juin 2002 fixant le statut du personnel des institutions publiques de sécurité sociale, qui rend applicable notamment aux agents de l'Office de sécurité sociale d'outre-mer l'arrêté royal du 8 janvier 1973 fixant le statut du personnel de certains organismes d'intérêt public. L'article 3, § 1^{er}, 1/, de ce dernier arrêté vise à les soumettre notamment à l'application de l'article 78, § 5, précité, de l'arrêté royal du 2 octobre 1937.

L'article 2, 1/, précité de l'arrêté royal du 24 janvier 2002 trouve à son tour un fondement juridique à l'article 21, § 1^{er}, de l'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.

EXAMEN DU TEXTE

Intitulé

Il serait préférable de rédiger le texte néerlandais de l'intitulé ainsi qu'il suit:

"Ministerieel besluit tot aanwijzing van de hiërarchische meerderen die bij de Dienst voor de Overzeese Sociale Zekerheid bevoegd zijn om een voorlopig voorstel tot tuchtstraf te doen".

Si cette suggestion est suivie, l'intitulé de l'annexe et du tableau qui y figure doivent également être adaptés en ce sens.

Préambule

1. Eu égard à l'observation relative au fondement juridique, il y a lieu de faire précéder le premier alinéa du préambule du projet, tel qu'il a été soumis pour avis, par un nouvel alinéa faisant référence à l'article 21, § 1^{er}, de l'arrêté royal du 3 avril 1997.

2. Dans l'alinéa du préambule qui fait référence à l'avis du Conseil d'État, section de législation, il est d'usage de faire également mention du numéro de cet avis. Cette référence sera dès lors rédigée comme suit:

"Vu l'avis 43.547/1 du Conseil d'État, donné le 20 septembre 2007, en application de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1/, des lois coordonnées sur le Conseil d'État;".

Article 1^{er}

À l'article 1^{er}, il y a lieu d'éliminer la discordance entre le texte français ("agents statutaires") et le texte néerlandais ("benoemde personeelsleden") du projet.

Par ailleurs, dans un souci de clarté, l'article serait mieux rédigé comme suit:

.../...

"Les agents statutaires de l'Office de sécurité sociale d'outre-mer, mentionnés dans la colonne 2 de la liste annexée au présent arrêté, sont désignés en tant que supérieurs hiérarchiques habilités à présenter une proposition provisoire de peine disciplinaire à l'égard des agents mentionnés dans la rubrique correspondante de la colonne 1".

Article 5

Le texte en projet rétroagit au 1^{er} décembre 2004. 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 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.

L'effet rétroactif ne peut se justifier que si la rétroactivité du texte en projet correspond à l'une des hypothèses énumérées.

La chambre était composée de

Messieurs	M. VAN DAMME,	président de chambre,
	J. BAERT, W. VAN VAERENBERGH,	conseillers d'État,
	A. SPRUYT, M. RIGAUX,	assesseurs 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. BAERT.

LE GREFFIER,

LE PRÉSIDENT,

G. VERBERCKMOES

M. VAN DAMME