

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 44.950/1/V
VAN 24 JULI 2008

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste vakantiekamer, op 18 juli 2008 door de Minister voor Ondernemen verzocht hem, binnen een termijn van vijf werkdagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van het koninklijk besluit van 21 mei 2008 betreffende de modaliteiten en het programma van het vergelijkende examen betreffende de beroepsbekwaamheid voor de benoeming van adjunct-auditeurs bij de Raad voor de Mededinging", heeft het volgende advies gegeven:

Volgens artikel 84, § 1, eerste lid, 2/, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, moeten in de adviesaanvraag de redenen worden opgegeven tot staving van het spoedeisende karakter ervan.

In het onderhavige geval wordt het verzoek om spoedbehandeling gemotiveerd door

- "- le fait qu'il est indispensable que les rapports déposés par les auditeurs adjoints devant le Conseil de la concurrence soient rédigés le plus rapidement possible afin que la loi sur la protection de la concurrence économique sorte ses pleins effets et que de nombreux dossiers sont pour le moment en attente, vu, notamment, l'indisponibilité d'un auditeur;
- le fait qu'à l'heure actuelle, le nombre d'auditeurs est de six, et que l'article 25 de la loi sur la protection de la concurrence économique en prévoit un maximum de dix et qu'à cette fin, le concours d'aptitude professionnelle doit pouvoir être organisé sans délai afin d'assurer une application efficace de la loi pour maintenir une concurrence saine dans le pays".

*

* *

Overeenkomstig artikel 84, § 3, eerste lid, van de voornoemde gecoördineerde wetten op de Raad van State heeft de afdeling wetgeving zich moeten beperken 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 strekt ertoe het koninklijk besluit van 21 mei 2008 betreffende de modaliteiten en het programma van het vergelijkende examen betreffende de beroepsbekwaamheid voor de benoeming van adjunct-auditeurs bij de Raad voor de Mededinging, te wijzigen. Daartoe wordt de geldigheidsduur van de wervingsreserve bepaald (artikel 1 van het ontwerp). Daarnaast bepaalt het ontwerp de samenstelling van de jury, die ten minste vier leden omvat (artikel 2). De bevoegde

.../...

minister wordt gemachtigd de personen aan te wijzen die instaan voor het beheer van het secretariaat van de selectiejury (artikel 3). Het ontwerp regelt ten slotte ook de volgorde van indiensttreding van de kandidaten (artikel 4).

2. Het ontworpen besluit vindt rechtsgrond in artikel 25, derde lid, van de wet tot bescherming van de economische mededinging, gecoördineerd op 15 september 2006, dat luidt als volgt:

"De adjunct-auditeurs worden benoemd door de Koning, onder de geslaagden voor een vergelijkend examen inzake beroepsbekwaamheid waarvan de nadere regels en het programma door de Koning worden bepaald."

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 1

Gelet op het bestaande artikel 2, eerste zin, van het koninklijk besluit van 21 mei 2008, moet in het ontworpen artikel 2, derde zin, worden gepreciseerd dat de wervingsreserve ⁽¹⁾ bestaat uit ten hoogste vijf Nederlandstaligen en ten hoogste vijf Franstaligen.

Artikel 5

Overeenkomstig deze bepaling heeft het besluit dat thans in ontwerpvorm voorligt, uitwerking met ingang van 1 juli 2008. Gevraagd naar de verantwoording voor deze terugwerkende kracht, heeft de gemachtigde het volgende geantwoord:

"Deze datum werd ingevoerd op vraag van de juridische dienst om de kandidaten die reeds hun kandidatuur hadden gesteld in dezelfde positie te stellen als deze die nu hun kandidatuur zullen stellen, met dezelfde geldigheidsduur dus voor de 2 KB's."

⁽¹⁾ Het verdient aanbeveling in de Nederlandse tekst van het bestaande artikel 2, eerste zin, de term "rekruteringsreserve" te vervangen door de term "wervingsreserve", zoals die wordt gehanteerd in de ontworpen tweede zin van dat artikel.

Gezien het begunstigende effect van deze inwerkingtreding kan de terugwerkende kracht worden aanvaard. Uit nadere door de gemachtigde verstrekte gegevens blijkt evenwel dat de oproep tot kandidaten is verschenen in het Belgisch Staatsblad van 9 juni 2008, zodat twijfel zou kunnen ontstaan voor wat betreft de toepasselijkheid van de ontworpen regeling op personen die vóór 1 juli 2008 hun kandidatuur hebben ingediend. Daarom kan worden aanbevolen het besluit dat thans in ontwerpvorm voorligt, te laten terugwerken tot 29 mei 2008, d.i. de datum van inwerkingtreding van het bij dit ontwerp gewijzigde besluit.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	D. MOONS,	staatsraad, voorzitter,
	B. SEUTIN,	
	J. VAN NIEUWENHOVE,	staatsraden,
	M. RIGAUX,	assessor van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	A.-M. GOOSSENS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door Mevrouw K. BAMS, auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A.-M. GOOSSENS

D. MOONS

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 44.950/1/V
DU 24 JUILLET 2008

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, première chambre des vacations, saisi par le Ministre pour l'Entreprise, le 18 juillet 2008, d'une demande d'avis, dans un délai de cinq jours ouvrables, sur un projet d'arrêté royal "modifiant l'arrêté royal du 21 mai 2008 relatif aux modalités et au programme du concours d'aptitude professionnelle pour la nomination d'auditeurs adjoints auprès du Conseil de la concurrence", a donné l'avis suivant:

Conformément à l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2/, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, la demande d'avis doit indiquer les motifs qui en justifient le caractère urgent.

En l'occurrence, l'urgence est motivée par

- " - le fait qu'il est indispensable que les rapports déposés par les auditeurs adjoints devant le Conseil de la concurrence soient rédigés le plus rapidement possible afin que la loi sur la protection de la concurrence économique sorte ses pleins effets et que de nombreux dossiers sont pour le moment en attente, vu, notamment, l'indisponibilité d'un auditeur;
- le fait qu'à l'heure actuelle, le nombre d'auditeurs est de six, et que l'article 25 de la loi sur la protection de la concurrence économique en prévoit un maximum de dix et qu'à cette fin, le concours d'aptitude professionnelle doit pouvoir être organisé sans délai afin d'assurer une application efficace de la loi pour maintenir une concurrence saine dans le pays".

*

* *

En application de l'article 84, § 3, alinéa 1^{er}, des lois coordonnées sur le Conseil d'État précitées, la section de législation a dû se limiter à l'examen de la compétence de l'auteur de l'acte, du fondement juridique ainsi que de l'accomplissement des formalités prescrites.

*

* *

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

1. Le projet soumis pour avis a pour objet de modifier l'arrêté royal du 21 mai 2008 relatif aux modalités et au programme du concours d'aptitude professionnelle pour la nomination d'auditeurs adjoints auprès du Conseil de la concurrence. Le projet détermine à cet effet la durée de validité de la réserve de recrutement (article 1^{er} du projet). Il fixe, en outre, la composition du jury, qui compte quatre membres au moins (article 2). Le ministre compétent est habilité à désigner les personnes chargées de gérer le secrétariat du jury de sélection (article 3). Le projet règle enfin l'ordre d'entrée en service des candidats (article 4).

.../...

2. L'arrêté en projet trouve son fondement juridique dans l'article 25, alinéa 3, de la loi sur la protection de la concurrence économique, coordonnée le 15 septembre 2006, qui s'énonce comme suit:

"Les auditeurs adjoints sont nommés par le Roi parmi les lauréats d'un concours d'aptitude professionnelle dont les modalités et le programme sont fixés par le Roi."

EXAMEN DU TEXTE

Article 1^{er}

Compte tenu de l'actuel article 2, première phrase, de l'arrêté royal du 21 mai 2008, il y a lieu de préciser, à l'article 2, troisième phrase, en projet, que la réserve de recrutement ⁽¹⁾ sera composée au maximum de cinq néerlandophones et de cinq francophones.

Article 5

Selon cette disposition, l'arrêté dont le projet est actuellement à l'examen, prend effet le 1^{er} juillet 2008. Interrogé quant à la justification de cet effet rétroactif, le délégué a répondu ce qui suit:

"Deze datum werd ingevoerd op vraag van de juridische dienst om de kandidaten die reeds hun kandidatuur hadden gesteld in dezelfde positie te stellen als deze die nu hun kandidatuur zullen stellen, met dezelfde geldigheidsduur dus voor de 2 KB's."

⁽¹⁾ Dans le texte néerlandais de l'actuel article 2, première phrase, il est recommandé de remplacer le terme "rekruteringsreserve" par le terme "wervingsreserve", tel qu'il est employé dans la deuxième phrase en projet de cet article.

La rétroactivité de cette entrée en vigueur peut être admise étant donné qu'elle a un effet favorable. Il ressort cependant des précisions fournies par le délégué que l'appel aux candidats a été publié au Moniteur belge du 9 juin 2008, de sorte que le doute est possible en ce qui concerne l'applicabilité de la réglementation en projet aux personnes qui ont posé leur candidature avant le 1^{er} juillet 2008. Mieux vaudrait dès lors faire rétroagir l'arrêté en projet au 29 mai 2008, c'est-à-dire à la date de l'entrée en vigueur de l'arrêté modifié par le présent projet.

La chambre était composée de

Messieurs	D. MOONS,	conseiller d'État, président,
	B. SEUTIN, J. VAN NIEUWENHOVE,	conseillers d'État,
	M. RIGAUX,	assesseur de la section de législation,
Madame	A.-M. GOOSSENS,	greffier.

Le rapport a été présenté par Mme K. BAMS, auditeur.

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de M. D. MOONS.

LE GREFFIER,

LE PRÉSIDENT,

A.-M. GOOSSENS

D. MOONS