

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 46.873/3
VAN 9 JULI 2009

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, derde kamer, op 11 juni 2009 door de Minister van Ambtenarenzaken verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "houdende diverse wijzigingen aan de regelgeving om de gelijkheid tussen de voormalige bijzondere graden en de voormalige gemene graden te realiseren", heeft het volgende advies gegeven:

1. Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, heeft de afdeling Wetgeving zich toegespitst op het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

* *

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2. Het om advies voorgelegde ontwerpbesluit strekt ertoe om een regeling in te voeren met betrekking tot de voormalige bijzondere graden, naar analogie van het koninklijk besluit van 22 november 2006 houdende diverse maatregelen inzake de loopbaan van het Rijkspersoneel van de niveaus A, B, C en D en het koninklijk besluit van 7 juni 2007 houdende wijziging van verscheidene reglementaire bepalingen betreffende de loopbaan.

3. Het ontworpen besluit vindt rechtsgrond in de artikelen 37 en 107, tweede lid, van de Grondwet.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. Aangezien de in het tweede en het derde lid van de aanhef vermelde bepalingen geen rechtsgrond bieden voor het ontworpen besluit, noch erdoor worden gewijzigd, worden deze leden beter weggelaten.

5. Het huidige zevende lid van de aanhef, dat het vijfde lid wordt, redigere men conform de meest recente wetgevingstechnische voorschriften als volgt:

.../...

"Gelet op advies 46.873/3 van de Raad van State, gegeven op 9 juli 2009, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1/, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;" ⁽¹⁾.

Artikelen 1 tot 4

6. De artikelen 1 tot 4 van het ontwerp hebben tot doel een gelijke behandeling in te voeren tussen de gemene graden en de bijzondere graden.

Binnen het hem toegekende tijdsbestek en gelet op de huidige zaaklast is het de Raad van State, afdeling Wetgeving, niet mogelijk geweest de ontworpen regeling in al zijn aspecten te toetsen aan het grondwettelijke beginsel van de gelijkheid en de niet-discriminatie, inzonderheid gelet op de verscheidenheid van de betrokken categorieën van personeelsleden en hun juridisch statuut.

Artikel 5

7. Luidens artikel 5 wordt aan de bepalingen van het besluit dat thans in ontwerpvorm voorligt, terugwerkende kracht verleend.

In dat verband moet worden opgemerkt dat het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten slechts onder bepaalde voorwaarden geoorloofd is, met name in geval er 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 ontworpen regeling kan worden ingepast in één van die gevallen, kan de terugwerkende kracht worden gebillijkt.

⁽¹⁾ *Beginselen van de wetgevingstechniek. Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, Raad van State, 2008, nr. 36.1, formule F 3-5-2, te raadplegen op de internetsite van de Raad van State (www.raadvst-consetat.be).

De kamer was samengesteld uit

de Heren	J. SMETS,	staatsraad, voorzitter,
	B. SEUTIN, P. BARRA,	staatsraden,
	H. COUSY,	assessor van de afdeling Wetgeving,
Mevrouw	A.-M. GOOSSENS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. I. VERHEVEN, adjunct-auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A.-M. GOOSSENS

J. SMETS

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 46.873/3
DU 9 JUILLET 2009

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, troisième chambre, saisi par la Ministre de la Fonction publique, le 11 juin 2009, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "portant diverses modifications à la réglementation pour réaliser l'égalité entre les anciens grades spécifiques et les anciens grades communs", a donné l'avis suivant:

1. En application de l'article 84, § 3, alinéa 1^{er}, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, la section de législation a fait porter son examen essentiellement sur la compétence de l'auteur de l'acte, le fondement juridique et l'accomplissement des formalités prescrites.

*

* *

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

2. Le projet d'arrêté soumis pour avis a pour objet d'instaurer pour les anciens grades spécifiques des règles analogues à celles de l'arrêté royal du 22 novembre 2006 portant diverses mesures en matière de carrière des agents de l'État des niveaux A, B, C et D et de l'arrêté royal du 7 juin 2007 portant modification de diverses dispositions réglementaires relatives à la carrière.

3. Le fondement juridique de l'arrêté en projet se trouve aux articles 37 et 107, alinéa 2, de la Constitution.

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

4. Dès lors qu'ils mentionnent des dispositions qui ne procurent pas de fondement juridique à l'arrêté en projet et qui ne sont pas modifiées par celui-ci, mieux vaudrait omettre les deuxième et troisième alinéas du préambule.

5. Conformément aux directives les plus récentes en matière de légistique, l'actuel septième alinéa du préambule, qui devient le cinquième, sera rédigé ainsi qu'il suit:

.../...

"Vu l'avis 46.873/3 du Conseil d'État, donné le 9 juillet 2009, en application de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1/, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973;" ⁽¹⁾.

Articles 1^{er} à 4

6. Les articles 1^{er} à 4 du projet visent à mettre les grades communs et les grades spécifiques sur un pied d'égalité.

Eu égard au temps qui lui a été imparti et à la charge de travail actuelle, le Conseil d'État, section de législation, n'a pas été en mesure d'examiner tous les aspects de la réglementation en projet au regard des principes constitutionnels d'égalité et de non-discrimination, compte tenu notamment de la diversité des catégories d'agents concernées et de leur statut juridique.

Article 5

7. L'article 5 donne un effet rétroactif aux dispositions de l'arrêté actuellement en projet.

À ce propos, il faut observer que l'attribution d'un effet rétroactif à des arrêtés n'est permise que sous certaines conditions, à savoir lorsqu'elle a un fondement légal, lorsqu'elle 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. La rétroactivité de la réglementation en projet ne peut, en principe, se justifier que si elle s'inscrit dans une des hypothèses énumérées ci-dessus.

⁽¹⁾ *Principes de technique législative. Guide de rédaction des textes législatifs et réglementaires*, Conseil d'État, 2008, n/ 36.1, formule F 3-5-2, à consulter sur le site internet du Conseil d'État (www.raadvst-consetat.be).

La chambre était composée de

Messieurs	J. SMETS,	conseiller d'État, président,
	B. SEUTIN, P. BARRA,	conseillers d'État,
	H. COUSY,	assesseur de la section de législation,
Madame	A.-M. GOOSSENS,	greffier.

Le rapport a été présenté par Mme I. VERHEVEN, auditeur adjoint.

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

LE GREFFIER,

LE PRÉSIDENT,

A.-M. GOOSSENS

J. SMETS