

SV

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 46.908/2
DU 13 JUILLET 2009

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, deuxième chambre, saisi par le Ministre de l'Intérieur, le 17 juin 2009, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "appliquant l'arrêté royal du 12 juin 2006 organisant l'acquisition par le militaire de la qualité d'agent de l'État par transfert à des militaires transférés au service public fédéral intérieur", a donné l'avis suivant :

Comme la demande d'avis est introduite sur la base de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1/, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, tel qu'il est remplacé par la loi du 2 avril 2003, la section de législation limite son examen au fondement juridique du projet, à la compétence de l'auteur de l'acte ainsi qu'à l'accomplissement des formalités préalables, conformément à l'article 84, § 3, des lois coordonnées précitées.

Sur ces trois points, le projet appelle l'observation ci-après.

Observation générale

L'arrêté en projet a pour but de permettre le transfert définitif au SPF Intérieur de la "première vague" de militaires mis à disposition de ce SPF pour la délivrance des cartes d'identité électroniques.

Ces militaires de la "première vague" ne peuvent pas directement profiter du transfert prévu par la loi du 16 juillet 2005 ⁽¹⁾ instituant le transfert de certains militaires vers un employeur public, celle-ci étant, pour la plupart d'entre-eux, postérieure ⁽²⁾ à leur mise à disposition.

L'auteur du projet propose de considérer, par une fiction, que ces militaires ont été mis à la disposition du SPF Intérieur conformément aux dispositions de l'arrêté royal du 12 juin 2006 organisant l'acquisition par le militaire de la qualité d'agent de l'État par transfert à des militaires transférés au service public fédéral Intérieur, arrêté d'exécution de la loi du 16 juillet 2005 précitée. Cette fiction implique qu'ils sont censés avoir satisfait à la sélection comparative visée à l'article 2 de l'arrêté royal du 12 juin 2006 précité, qui dispose :

"À la demande d'un service faisant partie de la fonction publique fédérale administrative, telle que définie à l'article 1^{er}, 1/ et 3/, de la loi du 22 juillet 1993 portant certaines mesures en matière de fonction publique, et moyennant accord du ministre de la Défense [...], Selor organise la sélection comparative de transfert vers un emploi vacant au sein de ce service, appelé ci-après service bénéficiaire.

⁽¹⁾ Cette loi est abrogée par l'article 241 de la loi du 28 février 2007, article en vigueur à une date à fixer par le Roi au plus tard le 1^{er} juillet 2011 (article 272).

⁽²⁾ Selon le fonctionnaire délégué, 56 militaires ont été mis à disposition du SPF Intérieur. "La plupart a commencé le 1^{er} mai 2005, mais il y en a 6 qui ont commencé après l'entrée en vigueur de l'arrêté royal du 12 juin 2006".

L'emploi est identifié comme appartenant à un grade ou à une [classe] existant dans ce service.

Les dispositions des articles 20, 21 et 23 de l'arrêté royal du 2 octobre 1937 portant le statut des agents de l'État sont applicables à cette sélection comparative."

La loi du 16 juillet 2005 précitée est entrée en vigueur le même jour. L'arrêté royal du 12 juin 2006 précité est entré en vigueur 10 jours après sa publication au Moniteur belge.

Il n'appartient pas au Roi d'apporter des modifications rétroactives au système institué par la loi du 16 juillet 2005 précitée et son arrêté d'exécution. Or, tel est l'objet de l'arrêté en projet dans la mesure où il règle, pour une grande part de son dispositif, des situations antérieures au 16 juillet 2005.

Pour ce qui concerne les situations nées à partir du 16 juillet 2005, la question se pose de l'admissibilité de la fiction envisagée par le projet dès lors que les garanties d'applicabilité des articles 20, 21 et 23 de l'arrêté royal du 2 octobre 1937 portant statut des agents de l'État, qui ont été déclarés applicables par l'article 2, alinéa 3, de l'arrêté royal du 12 juin 2006 précité n'auraient pas été respectés en ce qui concerne les tests de sélection organisés pour la catégorie de militaires visée par le projet d'arrêté.

La chambre était composée de

Messieurs	Y. KREINS,	président de chambre,
	P. VANDERNOOT,	conseillers d'État,
Mesdames	M. BAGUET,	
	B. VIGNERON,	greffier.

Le rapport a été présenté par M. Y. DELVAL, auditeur adjoint.

LE GREFFIER,

LE PRÉSIDENT,

B. VIGNERON

Y. KREINS

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 46.908/2
VAN 13 JULI 2009

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, tweede kamer, op 17 juni 2009 door de Minister van Binnenlandse Zaken verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "inzake toepassing van het koninklijk besluit van 12 juni 2006 tot regeling van het verwerven door de militair van de hoedanigheid van Rijksambtenaar door overplaatsing voor militairen die naar de federale overheidsdienst Binnenlandse Zaken overgeplaatst worden", heeft het volgende advies gegeven :

Aangezien de adviesaanvraag ingediend is op basis van artikel 84, § 1, eerste lid, 1/, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, zoals het is vervangen bij de wet van 2 april 2003, beperkt de afdeling Wetgeving overeenkomstig artikel 84, § 3, van de voornoemde gecoördineerde wetten haar onderzoek tot de rechtsgrond van het ontwerp, de bevoegdheid van de steller van de handeling en de te vervullen voorafgaande vormvereisten.

Wat deze drie punten betreft, geeft het voorontwerp aanleiding tot de volgende opmerkingen.

Algemene opmerking

Het ontworpen besluit heeft tot doel het mogelijk maken van de definitieve overplaatsing naar de FOD Binnenlandse Zaken, van de "eerste lichting" militairen die voor de uitreiking van de elektronische identiteitskaarten ter beschikking worden gesteld van deze FOD.

Deze militairen van de "eerste lichting" kunnen niet rechtstreeks de overplaatsing krijgen waarin is voorzien bij de wet van 16 juli 2005 houdende de overplaatsing van sommige militairen naar een openbare werkgever⁽¹⁾, aangezien deze, voor de meesten onder hen, dateert van na⁽²⁾ hun terbeschikkingstelling.

De steller van het ontwerp stelt voor om er bij wijze van fictie van uit te gaan dat deze militairen ter beschikking zijn gesteld van de FOD Binnenlandse Zaken overeenkomstig de bepalingen van het koninklijk besluit van 12 juni 2006 tot regeling van het verwerven door de militair van de hoedanigheid van Rijksambtenaar door overplaatsing, een besluit tot uitvoering van de voormelde wet van 16 juli 2005. Deze fictie bestaat erin dat ze geacht worden te hebben voldaan aan het vergelijkende examen

⁽¹⁾ Deze wet wordt opgeheven bij artikel 241 van de wet van 28 februari 2007, een artikel dat van kracht wordt op een datum die door de Koning uiterlijk op 1 juli 2011 moet worden bepaald (artikel 272).

⁽²⁾ Volgens de gemachtigde ambtenaar zijn 56 militairen ter beschikking gesteld van de FOD Binnenlandse Zaken. "De meesten zijn begonnen op 1 mei 2005, maar 6 zijn er begonnen na de inwerkingtreding van het koninklijk besluit van 12 juni 2006".

waarvan sprake is in artikel 2 van het voornoemde koninklijk besluit van 12 juni 2006, dat bepaalt :

"Op verzoek van een dienst die deel uitmaakt van het federaal openbaar ambt, zoals gedefinieerd in artikel 1, 1/ en 3/, van de wet van 22 juli 1993 houdende bepaalde maatregelen inzake ambtenarenzaken, en mits akkoord van de minister van Landsverdediging [...], organiseert Selor de vergelijkende selectie voor de overplaatsing naar een vacante betrekking bij die dienst, hierna de begunstigde dienst genoemd.

De betrekking is geïdentificeerd als behorend tot een graad of [klasse] bestaand binnen die dienst.

De bepalingen van de artikelen 20, 21 en 23 van het koninklijk besluit van 2 oktober 1937 houdende het statuut van het Rijkspersoneel zijn van toepassing op deze vergelijkende selectie."

De voormelde wet van 16 juli 2005 is op dezelfde dag in werking getreden. Het voornoemde koninklijk besluit van 12 juni 2006 is 10 dagen na de bekendmaking ervan in het Belgisch Staatsblad in werking getreden.

Het staat niet aan de Koning om met terugwerking wijzigingen aan te brengen in de regeling ingevoerd bij de voornoemde wet van 16 juli 2005 en haar uitvoeringsbesluit. Dit is echter het onderwerp van het ontworpen besluit in zoverre een groot deel van het dispositief ervan, situaties van vóór 16 juli 2005 regelt.

Wat betreft de situaties die vanaf 16 juli 2005 ontstaan zijn, rijst de vraag of de in het ontwerp beoogde fictie aanvaardbaar is, daar de waarborgen op het stuk van de toepasselijkheid van de artikelen 20, 21 en 23 van het koninklijk besluit van 2 oktober 1937 houdende het statuut van het Rijkspersoneel, welke artikelen van toepassing zijn verklaard bij artikel 2, derde lid, van het voornoemde koninklijk besluit van 12 juni 2006, niet nageleefd zouden zijn wat betreft de selectietests georganiseerd voor de categorie van militairen bedoeld in het ontwerp van besluit.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	Y. KREINS,	kamervoorzitter,
	P. VANDERNOOT,	staatsraden,
de Dames	M. BAGUET,	
	B. VIGNERON,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. Y. DELVAL, adjunct-auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. P. VANDERNOOT.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

B. VIGNERON

Y. KREINS