

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 47.287/3
VAN 20 OKTOBER 2009

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, derde kamer, op 8 oktober 2009 door de Minister van Ambtenarenzaken verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van het koninklijk besluit van 1 februari 1993 tot bepaling van de bijkomende of specifieke opdrachten in de federale overheidsdiensten, de programmatorische overheidsdiensten en de diensten die ervan afhangen, alsook in sommige instellingen van openbaar nut", 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 voor advies voorgelegde ontwerp van besluit strekt ertoe het koninklijk besluit van 1 februari 1993 ⁽¹⁾ te wijzigen, teneinde de lijst aan te passen van de contractuele betrekkingen die bijkomende en specifieke opdrachten inhouden.

3. De rechtsgrond voor het ontworpen besluit wordt geboden door artikel 4, § 2, van de wet van 22 juli 1993 houdende bepaalde maatregelen inzake ambtenarenzaken.

ALGEMENE OPMERKING

4. Artikel 2 strekt ertoe een aantal functies aan te merken die "specifieke of bijkomende opdrachten" inhouden in de zin van artikel 4, § 2, van de wet van 22 juli 1993, waarvoor de werving bij arbeidsovereenkomst mag gebeuren.

⁽¹⁾ Koninklijk besluit van 1 februari 1993 tot bepaling van de bijkomende of specifieke opdrachten in de federale overheidsdiensten, de programmatorische overheidsdiensten en de diensten die ervan afhangen, alsook in sommige instellingen van openbaar nut.

Het staat aan de bevoegde overheid om de functies aan te wijzen die specifieke of bijkomende opdrachten inhouden; toch mag zij bij de uitoefening van die bevoegdheid het begrip "specifieke of bijkomende opdracht" niet miskennen ⁽²⁾.

Zo kunnen in wezen alleen als "specifieke opdrachten" in de zin van de voormelde bepaling worden aangemerkt, opdrachten waarvan de uitvoering een bijzondere deskundigheid vereist die normaal niet bestaat in de diensten van de betrokken regering of in de openbare instellingen die ervan afhangen ⁽³⁾. Om die reden ook wordt in de rechtspraak van de Raad van State, afdeling Bestuursrechtspraak, voor de invulling van het begrip "specifieke opdracht" gekeken naar het takenpakket dat verbonden is aan de contractueel te begeven betrekking ⁽⁴⁾.

Een verantwoording voor elk van de in het ontwerp vermelde opdrachten is daarom in het licht van de voormelde rechtspraak vereist. Het administratief dossier bevat echter bijna geen verantwoording.

De Raad van State kan derhalve niet anders dan een voorbehoud maken omtrent het "specifieke of bijkomende" karakter van de in het ontwerp bedoelde opdrachten ⁽⁵⁾.

⁽²⁾ Zie aldus wat het begrip "specifieke opdracht" betreft, i.v.m. de VRT: Grondwettelijk Hof, 14 juli 1997, nr. 39/97, B.8.3.

⁽³⁾ Rdpl. F. LEURQUIN-DE VISSCHER, "Het contractuele personeel bij de Belgische gewestelijke overheid", in X., *Contractuele personeelsleden bij de regionale overheden*, Brussel, Bruylant, 1998, pp. 37 tot 56.

⁽⁴⁾ R.v.St., nr. 90.162, 11 oktober 2000, Moras; R.v.St., nr. 90.291, 18 oktober 2000, Fagard.

⁽⁵⁾ De Raad van State geeft de stellers van het ontwerp ter overweging of niet moet worden onderzocht of de in het ontwerp bedoelde opdrachten niet eerder ertoe strekken om aan uitzonderlijke en tijdelijke personeelsbehoeften te voldoen, waarvoor overeenkomstig artikel 4, § 1, 1/, van de hoger voornoemde wet van 22 juli 1993 personen in dienst kunnen worden genomen onder het stelsel van een arbeidsovereenkomst.

BIJZONDERE OPMERKINGEN

Aanhef

5. In het eerste lid van de aanhef kan de rechtsgrond worden gepreciseerd door te verwijzen naar artikel 4, § 2, van de aldaar genoemde wet.

6. Volgens de geldende wetgevingstechnische voorschriften dient in de aanhef de verwijzing naar het advies van de Raad van State als volgt te worden geredigeerd:

"Gelet op advies 47.287/3 van de Raad van State, gegeven op 20 oktober 2009, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1/, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;" ⁽⁶⁾.

⁽⁶⁾ *Beginnelsen 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	P. LEMMENS,	kamervoorzitter,
	J. SMETS,	
	B. SEUTIN,	staatsraden,
	H. COUSY,	assessor van de afdeling Wetgeving,
Mevrouw	G. VERBERCKMOES,	griffier.

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

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

G. VERBERCKMOES

P. LEMMENS

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 47.287/3
DU 20 OCTOBRE 2009

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, troisième chambre, saisi par le Ministre de la Fonction publique, le 8 octobre 2009, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "modifiant l'arrêté royal du 1^{er} février 1993 déterminant les tâches auxiliaires ou spécifiques dans les services publics fédéraux, les services publics fédéraux de programmation et autres services qui en dépendent ainsi que dans certains organismes d'intérêt public", 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 vise à modifier l'arrêté royal du 1^{er} février 1993 ⁽¹⁾ afin d'adapter la liste des emplois contractuels qui comportent des tâches auxiliaires et spécifiques.

3. L'arrêté en projet trouve son fondement juridique dans l'article 4, § 2, de la loi du 22 juillet 1993 portant certaines mesures en matière de fonction publique.

OBSERVATION GÉNÉRALE

4. L'article 2 vise à indiquer un certain nombre de fonctions qui comportent "des tâches auxiliaires ou spécifiques" au sens de l'article 4, § 2, de la loi du 22 juillet 1993, pour lesquelles le recrutement peut se faire par contrat de travail.

Il appartient à l'autorité compétente de désigner les fonctions qui comportent des tâches auxiliaires ou spécifiques; mais, dans l'exercice de ce pouvoir, elle ne peut pas méconnaître la notion de "tâche auxiliaire ou spécifique" ⁽²⁾.

⁽¹⁾ Arrêté royal du 1^{er} février 1993 déterminant les tâches auxiliaires ou spécifiques dans les services publics fédéraux, les services publics de programmation et autres services qui en dépendent ainsi que dans certains organismes d'intérêt public.

⁽²⁾ Voir ainsi en ce qui concerne la notion de "tâche spécifique", à propos de la VRT: Cour constitutionnelle, 14 juillet 1997, n/ 39/97, B.8.3.

Ainsi, seules les tâches dont l'exécution nécessite une expertise particulière normalement inexistante dans les services du gouvernement concerné ou dans les organismes publics qui en dépendent, peuvent essentiellement être qualifiées de "tâches spécifiques" au sens de la disposition précitée ⁽³⁾. Pour cette raison également, la jurisprudence du Conseil d'État, section du contentieux administratif, tient compte, pour définir la notion de "tâche spécifique", de l'ensemble des tâches liées à l'emploi contractuel à conférer ⁽⁴⁾.

Chacune des tâches mentionnées dans le projet doit dès lors être justifié à la lumière de la jurisprudence précitée. Le dossier administratif ne comporte cependant guère de justification.

Le Conseil d'État ne peut donc s'abstenir de formuler une réserve en ce qui concerne le caractère "spécifique ou auxiliaire" des tâches visées dans le projet ⁽⁵⁾.

OBSERVATIONS PARTICULIÈRES

Préambule

5. Au premier alinéa du préambule, le fondement juridique peut être précisé par une référence à l'article 4, § 2, de la loi qui y est mentionnée.

⁽³⁾ Consulter F. LEURQUIN-DE VISSCHER, "Le personnel contractuel dans la fonction publique régionale en Belgique", dans X., *Les agents contractuels dans la fonction publique régionale*, Bruxelles, Bruylant, 1997, pp. 37 à 56.

⁽⁴⁾ C.E., n/ 90.162, 11 octobre 2000, Moras; C.E., n/ 90.291, 18 octobre 2000, Fagard.

⁽⁵⁾ Le Conseil d'État suggère aux auteurs du projet d'examiner éventuellement si les tâches visées dans le projet ne tendent pas plutôt à satisfaire les besoins exceptionnels et temporaires en personnel pour lesquels, conformément à l'article 4, § 1^{er}, 1/, de la loi précitée du 22 juillet 1993, des personnes peuvent être engagées sous le régime du contrat de travail.

6. Selon les règles de légistique en vigueur, le préambule doit se référer à l'avis du Conseil d'État comme suit:

"Vu l'avis 47.287/3 du Conseil d'État, donné le 20 octobre 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;" ⁽⁶⁾.

⁽⁶⁾ *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	P. LEMMENS,	président de chambre,
	J. SMETS,	
	B. SEUTIN,	conseillers d'État,
	H. COUSY,	assesseur de la section de législation,
Madame	G. VERBERCKMOES,	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. B. SEUTIN.

LE GREFFIER

LE PRÉSIDENT

G. VERBERCKMOES

P. LEMMENS