KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 48.367/3
VAN 15 JUNI 2010

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, derde kamer, op 2 juni 2010 door de Minister van Ambtenarenzaken verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van het koninklijk besluit van 16 november 2006 betreffende de aanduiding en de uitoefening van de management- en staffuncties in sommige instellingen van openbaar nut", heeft het volgende advies gegeven:

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 48.367/3
DU 15 JUIN 2010

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 2 juin 2010, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "modifiant l'arrêté royal du 16 novembre 2006 relatif à la désignation et à l'exercice des fonctions de management et d'encadrement dans certains organismes d'intérêt public", a donné l'avis suivant:

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.

*
* *

VOORAFGAANDE OPMERKING

2. Rekening houdend 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 deze laatste 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 regering in aanmerking kan nemen als ze te oordelen heeft of het vaststellen of het wijzigen van een verordening noodzakelijk is.

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

3. Het voor advies voorgelegde ontwerp van besluit strekt ertoe het koninklijk besluit van 16 november 2006 betreffende de aanduiding en de uitoefening van de management- en staffuncties in sommige instellingen van openbaar nut te wijzigen, teneinde het Instituut voor veteranen - het Nationaal Instituut voor oorlogsinvaliden, oud-strijders en oorlogsslachtoffers (hierna: het Instituut) onder het toepassingsgebied van het koninklijk besluit van 16 november 2006 te brengen.

4. Blijkens de aanhef wordt de rechtsgrond voor het ontworpen besluit gezocht in de artikelen 37 en 107, tweede lid, van de Grondwet en in artikel 13, § 5, van de wet van 8 augustus 1981 tot oprichting van het Instituut voor veteranen - het Nationaal Instituut voor oorlogsinvaliden, oud-strijders en oorlogsslachtoffers en van de Hoge Raad voor oorlogsinvaliden, oud-strijders en oorlogsslachtoffers.

4.1. De in het eerste lid van de aanhef vermelde artikelen 37 en 107, tweede lid, van de Grondwet kunnen niet als rechtsgrond worden ingeroepen, aangezien die artikelen enkel betrekking hebben op het centrale rijksbestuur en niet op de gedecentraliseerde rijksbesturen.

4.2. Artikel 13, § 1, van voornoemde wet van 8 augustus 1981 bepaalt dat het dagelijks beheer van het Instituut wordt toevertrouwd aan een administrateur-generaal. Deze kan overeenkomstig artikel 13, § 4, eerste lid, van de wet in voorkomend geval bij de uitoefening van zijn opdrachten bijgestaan worden door een adjunct-administrateur-generaal en door een Directiecomité dat hij voorzit.

Volgens paragraaf 5 van datzelfde artikel bepaalt de Koning, bij besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad, de samenstelling van het Directiecomité, het statuut en de wijze van aanstelling van de administrateur-generaal, en in voorkomend geval van de adjunct-administrateur-generaal en de leden van het Directiecomité. Die bepaling biedt in beginsel rechtsgrond voor het ontworpen besluit, met dien verstande dat erop gewezen moet worden dat de Koning tot op heden geen gebruik heeft gemaakt van de machtiging om de samenstelling van het Directiecomité te bepalen, wat als gevolg heeft dat er alsnog geen rechtsgrond aanwezig is om het statuut te regelen van houders van een andere management- of staffunctie dan de functies die uitdrukkelijk vermeld worden in de rechtsgrond biedende bepalingen.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

5. Het eerste lid van de aanhef dient te worden weggelaten. De aldaar vermelde artikelen 37 en 107, tweede lid, van de Grondwet bieden immers geen rechtsgrond voor het ontworpen besluit.

---

1. En application de l'article 84, § 3, alinéa 1er, 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.

*
* *

OBSERVATION PRÉALABLE

2. 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 de celui-ci 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 gouvernement peut prendre en considération lorsqu'il doit apprécier la nécessité d'arrêter ou de modifier des dispositions réglementaires.

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

3. Le projet d'arrêté soumis pour avis a pour objet de modifier l'arrêté royal du 16 novembre 2006 relatif à la désignation et à l'exercice des fonctions de management et d'encadrement dans certains organismes d'intérêt public afin de le rendre applicable à l'Institut des vétérans - l'Institut national des invalides de guerre, anciens combattants et victimes de guerre (ci-après : l'Institut).

4. Selon le préambule, le fondement juridique de l'arrêté en projet est recherché dans les articles 37 et 107, alinéa 2, de la Constitution, et dans l'article 13, § 5, de la loi du 8 août 1981 portant création de l'Institut des vétérans - l'Institut national des invalides de guerre, anciens combattants et victimes de guerre ainsi que du Conseil supérieur des invalides de guerre, anciens combattants et victimes de guerre.

4.1. Les articles 37 et 107, alinéa 2, de la Constitution, mentionnés au premier alinéa du préambule, ne peuvent pas être invoqués comme fondement juridique dès lors qu'ils ont uniquement trait à l'administration centrale de l'État et pas aux administrations fédérales décentralisées.

4.2. L'article 13, § 1er, de la loi précitée du 8 août 1981 prévoit que la gestion journalière de l'Institut est confiée à un administrateur général. Conformément à l'article 13, § 4, ce dernier peut être assisté, le cas échéant, dans l'exercice de ses fonctions, par un administrateur général adjoint et par un Comité de direction dont il assume la présidence.

Selon le paragraphe 5 de ce même article, le Roi fixe, par arrêté délibéré en Conseil des ministres, la composition du Comité de direction, le statut et la procédure de désignation de l'administrateur général et, le cas échéant, de l'administrateur général adjoint et des membres du Comité de direction. En principe, cette disposition procure un fondement juridique à l'arrêté en projet, sauf qu'il faut relever que, le Roi n'ayant à ce jour pas fait usage du pouvoir de fixer la composition du Comité de direction, il en résulte qu'il n'existe pas encore de fondement juridique permettant de régler le statut des titulaires d'une fonction de management ou d'encadrement autre que celles expressément mentionnées dans les dispositions qui procurent un fondement juridique au projet.

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

5. Le premier alinéa du préambule doit être omis. En effet, les articles 37 et 107, alinéa 2, de la Constitution, qu'il mentionne, ne procurent pas de fondement juridique à l'arrêté en projet.

De kamer was samengesteld uit

de Heren Messieurs	P. LEMMENS,	kamervoorzitter, président de chambre,
	J. SMETS, B. SEUTIN,	staatsraden, conseillers d'État,
Mevrouw Madame	A.-M. GOOSSENS,	griffier, greffier.

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

De overeenstemming tussen de Nederlandse en de Franse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. B. SEUTIN.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

A.-M. GOOSSENS

La chambre était composée de

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

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

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

P. LEMMENS