

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 49.777/2
DU 22 JUIN 2011

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, deuxième chambre, saisi par le Ministre de la Justice, le 30 mai 2011, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté ministériel « modifiant l'arrêté ministériel du 20 juillet 2005 octroyant une allocation à certains membres du personnel des services extérieurs de la Direction générale EPI – Établissements pénitentiaires qui exercent des fonctions spécifiques », a donné l'avis suivant :

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 du ministre 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 ministre peut prendre en considération lorsqu'il doit apprécier la nécessité d'arrêter ou de modifier une disposition réglementaire.

*
* *

Comme la demande d'avis est introduite sur la base de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1^o, 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 les observations ci-après.

Préambule

Alinéa 1^{er}

Cet alinéa doit être rédigé comme suit :

« Vu l'arrêté royal du 26 mars 1965 portant réglementation générale des indemnités, allocations et primes quelconques accordées au personnel des services publics fédéraux, l'article 4, modifié par l'arrêté royal du 22 novembre 2006, et l'article 7, modifié par les arrêtés royaux des 5 septembre 2002 et 22 novembre 2006; » ¹.

¹ Voir l'avis 45.249/2 du 20 octobre 2008 sur le projet devenu l'arrêté ministériel du 12 novembre 2008 modifiant l'arrêté ministériel du 20 juillet 2005 octroyant une allocation à certains membres du personnel des services extérieurs de la Direction générale Exécution des Peines et Mesures qui exercent des fonctions spécifiques.

Alinéa 2

Cette référence à l'arrêté royal du 12 novembre 2009 fixant les dispositions administratives et pécuniaires de la carrière de certains membres du personnel du SPF Justice appartenant à la surveillance, à la technique et à la logistique doit être intégrée dans l'avant-dernier considérant figurant à l'alinéa 12, afin d'y préciser le sens des mots « telle que modifiée ».

DispositifArticle 1^{er}

Le mot « modifié » doit être remplacé par le mot « remplacé ».

Article 2

Cet article doit être interverti avec l'article 3 et doit donc avoir pour objet le remplacement de l'article 1^{er} de l'arrêté ministériel du 20 juillet 2005, octroyant une allocation à certains membres du personnel des services extérieurs de la Direction générale EPI – Établissements pénitentiaires qui exercent des fonctions spécifiques.

Le premier paragraphe de cet article 1^{er} (en projet à l'article 3) concerne certains membres du personnel « dans les services psychiatriques des établissements pénitentiaires », alors que le second n'est applicable que « dans un établissement de défense sociale ». Les mots « Par dérogation au § 1^{er}, », qui figurent au début de ce second paragraphe, ne paraissent dès lors pas exacts puisque les hypothèses visées par les deux paragraphes sont à cet égard distinctes : ces mots devraient par conséquent être omis.

Articles 3 et 5

La mention de l'article 3bis dans les articles 2 (devenant l'article 3) et 5 du projet doit faire état de ce que cet article 3bis a été inséré dans l'arrêté ministériel du 20 juillet 2005 par l'arrêté ministériel du 12 novembre 2008.

Article 6

Cet article prévoit que l'arrêté en projet « produit ses effets le 1^{er} janvier 2005 », date à laquelle est entré en vigueur l'arrêté ministériel du 20 juillet 2005 précité qu'il tend à modifier.

Une telle rétroactivité doit en tout cas être évitée pour, d'une part, les modifications apportées à l'intitulé et à l'article 3*bis* par les articles 1^{er}, 2 et 5 du projet, et d'autre part, pour les modifications prévues par l'article 4 du projet.

En effet ces modifications, ainsi que celle prévue par l'article 5, n'ont d'autre objet que l'adaptation aux changements résultant de l'arrêté royal du 12 novembre 2009 précité, qui a produit ses effets le 1^{er} novembre 2009.

Quant à l'intitulé et à l'article 3*bis* de l'arrêté ministériel du 20 juillet 2005 précité, ils ont été remplacés par l'arrêté ministériel du 12 novembre 2008, qui a produit ses effets le 1^{er} juin 2008.

La chambre était composée de

Messieurs	Y. KREINS,	président de chambre,
	P. VANDERNOOT,	conseillers d'État,
Mesdames	M. BAGUET,	
	A.-C. VAN GEERSDAELE,	greffier.

Le rapport a été présenté par M. J.-L. PAQUET, premier auditeur.

LE GREFFIER

LE PRÉSIDENT

A.-C. VAN GEERSDAELE

Y. KREINS

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 49.777/2
VAN 22 JUNI 2011

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, tweede kamer, op 30 mei 2011 door de Minister van Justitie verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van ministerieel besluit “tot wijziging van het ministerieel besluit van 20 juli 2005 tot toekenning van een toelage aan sommige ambtenaren van de buitendiensten van het Directoraat-generaal EPI – Penitenciaire Inrichtingen die bijzondere functies uitoefenen”, heeft het volgende advies gegeven:

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 zij te oordelen heeft of het vaststellen of wijzigen van een verordening noodzakelijk is.

*
* *

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 vervangen is bij de wet van 2 april 2003, beperkt de afdeling Wetgeving overeenkomstig artikel 84, § 3, van de voormelde 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 ontwerp aanleiding tot de volgende opmerkingen.

Aanhef

Eerste lid

Dit lid moet worden gesteld als volgt:

“Gelet op het koninklijk besluit van 26 maart 1965 houdende de algemene regeling van de vergoedingen, toelagen en premies van alle aard toegekend aan het personeel van de federale overheidsdiensten, artikel 4, gewijzigd bij het koninklijke besluit van 22 november 2006, en artikel 7, gewijzigd bij de koninklijke besluiten van 5 september 2002 en 22 november 2006;”¹.

¹ Zie advies 45.249/2 van 20 oktober 2008 over het ontwerp dat aanleiding gegeven heeft tot het ministerieel besluit van 12 november 2008 tot wijziging van het ministerieel besluit van 20 juli 2005 tot toekenning van een toelage aan sommige ambtenaren van de buitendiensten van het Directoraat-generaal Uitvoering van Straffen en Maatregelen die bijzondere functies uitoefenen.

Tweede lid

De voorlaatste overweging, in het twaalfde lid, moet worden aangevuld met die verwijzing naar het koninklijk besluit van 12 november 2009 tot vaststelling van de administratieve en geldelijke bepalingen van de loopbaan van verschillende personeelsleden van de FOD Justitie die deel uitmaken van de bewaking, techniek en logistiek”, zodat precies wordt aangegeven waarop de woorden “gewijzigde regelgeving” slaan.

DispositiefArtikel 1

Het woord “gewijzigd” moet vervangen worden door het woord “vervangen”.

Artikel 2

De volgorde van dit artikel en artikel 3 moet worden omgekeerd. Dit artikel moet derhalve de vervanging beogen van artikel 1 van het ministerieel besluit van 20 juli 2005 tot toekenning van een toelage aan sommige ambtenaren van de buitendiensten van het Directoraat-generaal EPI - Penitentiaire Inrichtingen die bijzondere functies uitoefenen.

De eerste paragraaf van dat ontworpen artikel 1 (artikel 3 van het ontwerp) heeft betrekking op een aantal personeelsleden “in de psychiatrische diensten van de strafinrichtingen”, terwijl de tweede paragraaf alleen van toepassing is “in een inrichting tot Bescherming van de Maatschappij”. De woorden “In afwijking van § 1” aan het begin van die tweede paragraaf, lijken derhalve niet correct, aangezien de gevallen die beschreven worden in beide paragrafen in dat opzicht verschillend zijn: die woorden zouden bijgevolg moeten worden geschrapt.

Artikelen 3 en 5

Bij de vermelding van artikel 3bis in de artikelen 2 (dat artikel 3 wordt) en 5 van het ontwerp moet eveneens gewag gemaakt worden van het feit dat dat artikel 3bis bij het ministerieel besluit van 12 november 2008 ingevoegd is in het ministerieel besluit van 20 juli 2005.

Artikel 6

In dit artikel wordt bepaald dat het ontworpen besluit “uitwerking (heeft) met ingang van 1 januari 2005”, de datum waarop het voornoemde ministerieel besluit van 20 juli 2005 in werking getreden is, waarvan de wijziging door dit besluit beoogd wordt.

Zulk een terugwerking dient hoe dan ook vermeden te worden, enerzijds, voor de wijzigingen die door de artikelen 1, 2 en 5 van het ontwerp aangebracht worden in het opschrift en in artikel 3*bis*, en anderzijds, voor de wijzigingen waarin voorzien wordt door artikel 4 van het ontwerp.

Die wijzigingen beogen immers, net als de wijziging waarin voorzien wordt in artikel 5, alleen de aanpassing aan de wijzigingen die voortvloeien uit het voornoemde koninklijk besluit van 12 november 2009, dat uitwerking heeft gehad op 1 november 2009.

Het opschrift van het voornoemde ministerieel besluit van 20 juli 2005 en artikel 3*bis* ervan zijn vervangen bij het ministerieel besluit van 12 november 2008 dat uitwerking heeft gehad op 1 juni 2008.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	Y. KREINS,	kamervoorzitter,
	P. VANDERNOOT,	staatsraden,
de Dames	M. BAGUET,	
	A.-C. VAN GEERSDAELE,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de Heer J.-L. PAQUET, eerste auditeur.

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

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

A.-C. VAN GEERSDAELE

Y. KREINS