

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 49.931/1
VAN 12 JULI 2011

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

DE RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste kamer, op 29 juni 2011 door de Minister van Werk verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit 'betreffende de selectie van de titularissen voor de functie van adviseur sociaal bemiddelaar in de overheidssector', 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 het wijzigen van een verordening noodzakelijk is.

*

* *

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt ertoe de Algemene Directie van de Collectieve Arbeidsbetrekkingen bij de Federale Overheidsdienst Werkgelegenheid, Arbeid en Sociaal Overleg te belasten met de sociale bemiddeling in de overheidssector en de opdrachten die daarmee verband houden te omschrijven (artikel 1 van het ontwerp).

Artikel 2 van het ontwerp bepaalt dat in vacante betrekkingen in de klasse A3 voor de functie van adviseur sociaal bemiddelaar wordt voorzien volgens de regels inzake de aanwerving, in afwijking van artikel 6*bis*, § 2, van het koninklijk besluit van 2 oktober 1937 'houdende het statuut van het Rijkspersoneel', en bepaalt de ervaring waarover de kandidaten moeten beschikken. Ook kandidaten die houder zijn van een diploma dat toegang geeft tot het niveau B komen in aanmerking mits zij over een langere ervaring beschikken (artikel 3).

Het koninklijk besluit van 27 oktober 2009 'betreffende de selectie van de titularissen voor de functie van adviseur sociaal bemiddelaar', bevat een gelijklopende regeling voor de privé-sector.

Het ontworpen besluit treedt in werking de dag waarop het in het Belgisch Staatsblad wordt bekendgemaakt.

2. Uit het eerste lid van de aanhef van het ontwerp dient te worden afgeleid dat de stellers ervan voor de ontworpen regeling rechtsgrond beogen te vinden in de artikelen 37 en 107, tweede lid, van de Grondwet. Aan die bepalingen ontleent de Koning de bevoegdheid om de federale openbare diensten te organiseren en het statuut van de eraan verbonden ambtenaren vast te stellen. Vraag is evenwel of die rechtsgrond volstaat om de ontworpen regeling aan te nemen.

Het kan niet worden ontkend dat de ontworpen regeling – ook al dient zij zich aan als een regeling van een openbare dienst waarvoor de Koning op grond van de artikelen 37 en 107, tweede lid, van de Grondwet ontegensprekelijk bevoegd is – nauw verbonden is met het regelen, voor de gehele overheidssector, van de betrekkingen tussen de overheid en de vakbonden van haar personeel. Die betrekkingen worden in essentie geregeld in de wet van 19 december 1974 ‘tot regeling van de betrekkingen tussen de overheid en de vakbonden van haar personeel’. Aangezien het invoeren van het concept “sociale bemiddeling” in de overheidssector als een essentieel aspect van de betrekkingen tussen de overheid en de vakbonden van haar personeel moet worden beschouwd, dienen de essentiële elementen daarvan, onverminderd de bevoegdheden die de Koning rechtstreeks aan de voornoemde grondwetsbepalingen ontleent, in beginsel door de wetgever te worden vastgesteld. Het thans voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit zou bijgevolg, na in dat opzicht herwerkt te zijn, eerst doorgang kunnen vinden nadat de wetgever het concept “sociale bemiddeling” in essentie heeft geregeld, bij voorkeur middels een aanpassing van de wet van 19 december 1974.

Gelet op die conclusie, onthoudt de Raad van State, afdeling Wetgeving, zich van een nader onderzoek van de ontworpen regeling.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT,	
	W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	M. RIGAUX,	assessoren van de
	L. DENYS,	afdeling Wetgeving,
Mevrouw	G. VERBERCKMOES,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door Mevrouw A. SOMERS, auditeur.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

G. VERBERCKMOES

M. VAN DAMME

ROYAUME BELGIQUE

AVIS 49.931/1
DU 12 JUILLET 2011

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

LE CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, première chambre, saisi par la Ministre de l'Emploi, le 29 juin 2011, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal 'concernant la sélection des titulaires de la fonction de conseiller conciliateur social dans le secteur public', 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 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

1. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis a pour objet de charger la Direction générale Relations collectives de travail auprès du Service public fédéral Emploi, Travail et Concertation sociale de la conciliation sociale dans le secteur public et de définir les missions qui sont en rapport avec celle-ci (article 1^{er} du projet).

L'article 2 du projet dispose que par dérogation à l'article 6bis, § 2, de l'arrêté royal du 2 octobre 1937 'portant le statut des agents de l'État', il est pourvu, selon les règles en matière de recrutement, aux emplois vacants de la classe A3 dans la fonction de conseiller conciliateur social et détermine l'expérience dont doivent disposer les candidats. Les candidats porteurs d'un diplôme donnant accès au niveau B sont également admissibles s'ils disposent d'une plus longue expérience (article 3).

L'arrêté royal du 27 octobre 2009 'concernant la sélection des titulaires de la fonction de conseiller conciliateur social' contient un régime analogue pour le secteur privé.

L'arrêté en projet entre en vigueur le jour de sa publication au Moniteur belge.

2. Il se déduit du premier alinéa du préambule du projet que ses auteurs entendent trouver le fondement juridique du régime en projet dans les articles 37 et 107, alinéa 2, de la Constitution. Ces dispositions confèrent au Roi le pouvoir d'organiser les services publics fédéraux et de fixer le statut des agents qui y sont attachés. La question se pose toutefois de savoir si ce fondement juridique suffit pour arrêter les dispositions en projet.

Il est indéniable que le régime en projet – même s’il se présente comme une mesure d’une administration publique qui est incontestablement de la compétence du Roi sur la base des articles 37 et 107, alinéa 2, de la Constitution – est étroitement lié au règlement, pour l’ensemble du secteur public, des relations entre l’autorité et les syndicats des agents relevant de celle-ci. Ces relations sont essentiellement régies par la loi du 19 décembre 1974 ‘organisant les relations entre les autorités publiques et les syndicats des agents relevant de ces autorités’. Dès lors que l’introduction de la notion de « conciliation sociale » dans le secteur public doit être regardée comme un aspect essentiel des relations entre l’autorité et les syndicats des agents relevant de celle-ci, il revient en principe au législateur, sans préjudice des pouvoirs que le Roi puisse directement dans les dispositions constitutionnelles précitées, d’en fixer les éléments essentiels. Après avoir été remanié sur ce point, le projet d’arrêté royal à l’examen ne pourra dès lors se concrétiser qu’après que le législateur aura fixé les éléments essentiels de la notion de « conciliation sociale », de préférence par une modification de la loi du 19 décembre 1974.

En conséquence, le Conseil d’État, section de législation, renonce à approfondir l’examen des dispositions en projet.

La chambre était composée de

Messieurs	M. VAN DAMME,	président de chambre,
	J. BAERT,	
	W. VAN VAERENBERGH,	conseillers d'État,
	M. RIGAUX,	
	L. DENYS,	assesseurs de la section de législation,
Madame	G. VERBERCKMOES,	greffier.

Le rapport a été présenté par Madame A. SOMERS, auditeur.

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de Monsieur M. VAN DAMME.

LE GREFFIER

LE PRÉSIDENT

G. VERBERCKMOES

M. VAN DAMME