



CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

avis 53.451/2
du 19 juin 2013

advies 53.451/2
van 19 juni 2013

sur

over

un projet d'arrêté royal 'fixant
les règles selon lesquelles les
membres du personnel sont
intégrés dans la nouvelle
structure du Service public
fédéral Finances'

een ontwerp van koninklijk
besluit 'tot vaststelling van de
regels volgens dewelke de
personeelsleden worden
geïntegreerd in de nieuwe
structuur van de Federale
Overheidsdienst Financiën'

Le 29 mai 2013, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Ministre des Finances à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal 'fixant les règles selon lesquelles les membres du personnel sont intégrés dans la nouvelle structure du Service public fédéral Finances'.

Le projet a été examiné par la deuxième chambre le 19 juin 2013. La chambre était composée de Yves KREINS, président de chambre, Pierre VANDERNOOT et Martine BAGUET, conseillers d'État, Yves DE CORDT et Christian BEHRENDT, assesseurs, et Anne-Catherine VAN GEERSDAELE, greffier.

Le rapport a été présenté par Yves DELVAL, auditeur.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise a été vérifiée sous le contrôle de Pierre VANDERNOOT.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 19 juin 2013.

*

Op 29 mei 2013 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Financiën verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit 'tot vaststelling van de regels volgens dewelke de personeelsleden worden geïntegreerd in de nieuwe structuur van de Federale Overheidsdienst Financiën'.

Het ontwerp is door de tweede kamer onderzocht op 19 juni 2013. De kamer was samengesteld uit Yves KREINS, kamervoorzitter, Pierre VANDERNOOT en Martine BAGUET, staatsraden, Yves DE CORDT en Christian BEHRENDT, assessoren, en Anne-Catherine VAN GEERSDALE, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Yves DELVAL, auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Pierre VANDERNOOT.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 19 juni 2013.

*

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 suivantes.

OBSERVATIONS GÉNÉRALES

1. L'attention de l'auteur du projet est attirée sur le fait que les dérogations qu'il apporte au droit commun du statut administratif des agents de l'État doivent pouvoir se justifier au regard des articles 10 et 11 de la Constitution. Il en va notamment ainsi des règles qu'il prévoit en ce qui concerne l'intégration des emplois des différentes classes, les priorités qu'il instaure, les conditions dont il assortit ces dernières (notamment la date de l'examen de carrière dont l'agent doit être lauréat et le suivi fructueux de cours requis) et, plus singulièrement, les augmentations d'ancienneté de niveau qu'il octroie dans le passage d'une colonne à l'autre du tableau figurant à l'article 11 du projet.

2. Le projet d'arrêté à l'examen est appelé à s'appliquer également aux agents contractuels du Service public Finances (SPF Finances).

Il va de soi que même si l'agent contractuel se porte candidat pour un emploi dans un autre service, il demeure légalement requis qu'avant son affectation à cet emploi, son employeur, le SPF Finances, ait formellement recueilli l'accord de cet agent constaté par la signature d'un avenant à son contrat de travail établi à cet effet. Le caractère « volontaire » de la démarche de l'agent contractuel ne permet en effet pas de déroger, sans autre formalité, à l'un des principes fondateurs de la loi du 3 juillet 1978 'relative au contrat de travail', à savoir l'échange de consentement des parties concernant les éléments essentiels du contrat de travail, dont le lieu de travail et le travail convenu à effectuer font partie.

OBSERVATIONS PARTICULIÈRES

DISPOSITIF

Article 37

En vertu de l'article 37, le projet entre en vigueur le premier jour du mois qui suit celui de sa publication au *Moniteur belge*.

Pareille règle d'entrée en vigueur présente toutefois l'inconvénient que, si la réglementation est publiée à la fin du mois, ses destinataires ne disposeront pas du délai normal de dix jours pour s'y conformer, délai prévu en principe par l'article 6, alinéa 1^{er}, de la loi du 31 mai 1961 'relative à l'emploi des langues en matière législative, à la présentation, à la publication et à l'entrée en vigueur des textes légaux et réglementaires'.

La question se pose dès lors de savoir s'il ne serait pas préférable de remplacer l'article 37 par une autre disposition d'entrée en vigueur.

*

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.

ALGEMENE OPMERKINGEN

1. De steller van het ontwerp wordt er opmerkzaam op gemaakt dat de afwijkingen die hij instelt op het gemeen recht van het administratief statuut van het rijkspersoneel gerechtvaardigd, moeten kunnen worden in het licht van de artikelen 10 en 11 van de Grondwet. Dat geldt inzonderheid voor de regels die hij bepaalt voor de integratie in betrekkingen van de onderscheiden klassen, de rechten van voorrang die hij invoert, de voorwaarden die hij daarvoor oplegt (inzonderheid de datum van het loopbaanexamen waarvoor de ambtenaar geslaagd moet zijn en het met vrucht gevolgd hebben van de vereiste cursussen) en, meer in het bijzonder, de verhogingen van de niveauanciënniteit die hij toekent bij de overgang van de ene naar de andere kolom van de tabel in artikel 11 van het ontwerp.

2. Het is de bedoeling dat het voorliggende ontwerp van besluit ook op de contractuele personeelsleden van de Federale Overheidsdienst Financiën (FOD Financiën) van toepassing is.

Het spreekt voor zich dat zelfs wanneer het contractueel personeelslid zich kandidaat stelt voor een betrekking in een andere dienst, zijn werkgever, de FOD Financiën, wettelijk verplicht blijft om, alvorens dat personeelslid in die betrekking aan te stellen, diens formele instemming te verkrijgen en vast te leggen door de ondertekening van een hiertoe opgestelde bijlage bij zijn arbeidsovereenkomst. Het “vrijwillige” karakter van de beslissing van het contractuele personeelslid maakt het immers niet mogelijk om zonder verdere formaliteit af te wijken van één van de grondbeginselen van de wet van 3 juli 1978 ‘betreffende de arbeidsovereenkomsten’, namelijk de wederzijdse instemming van de partijen met de essentiële bestanddelen van de arbeidsovereenkomst, waaronder de plaats van tewerkstelling en het te verrichten werk dat overeengekomen is.

BIJZONDERE OPMERKINGENDISPOSITIEFArtikel 37

Volgens artikel 37 treedt het ontworpen besluit in werking op de eerste dag van de maand na die waarin het is bekendgemaakt in het *Belgisch Staatsblad*.

Zulk een regel van inwerkingtreding heeft evenwel het nadeel dat, indien de regeling aan het einde van de maand bekendgemaakt wordt, de adressaten ervan niet zullen beschikken over de normale termijn van tien dagen om zich ernaar te richten, een termijn die in principe wordt voorgeschreven bij artikel 6, eerste lid, van de wet van 31 mei 1961 'betreffende het gebruik der talen in wetgevingszaken, het opmaken, bekendmaken en inwerkingtreden van wetten en verordeningen'.

De vraag rijst dus of het niet beter zou zijn artikel 37 te vervangen door een andere bepaling tot vaststelling van de inwerkingtreding.

LE GREFFIER – DE GRIFFIER

LE PRÉSIDENT – DE VOORZITTER

Anne-Catherine VAN GEERSDAELE

Yves KREINS