



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 55.977/1
van 11 april 2014

avis 55.977/1
du 11 avril 2014

over

sur

een ontwerp van koninklijk
besluit 'houdende de
aanwerving van contractuele
personeelsleden door de
Federale Overheidsdienst
Economie, K.M.O.,
Middenstand en Energie ten
behoefte van de Belgische
Mededingingsautoriteit'

un projet d'arrêté royal 'relatif
au recrutement de membres de
personnel contractuels par le
SPF Economie, P.M.E.,
Classes moyennes et Energie
au bénéfice de l'Autorité belge
de la concurrence'

Op 4 april 2014 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Economie verzocht binnen een termijn van vijf werkdagen een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit 'houdende de aanwerving van contractuele personeelsleden door de Federale Overheidsdienst Economie, K.M.O., Middenstand en Energie ten behoeve van de Belgische Mededingingsautoriteit'.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 10 april 2014. De kamer was samengesteld uit Jo BAERT, kamervoorzitter, Jeroen VAN NIEUWENHOVE en Wouter PAS, staatsraden, en Greet VERBERCKMOES, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Frédéric VANNESTE, auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Wouter PAS, staatsraad.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 11 april 2014.

*

Le 4 avril 2014, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Ministre de l'Économie à communiquer un avis, dans un délai de cinq jours ouvrables, sur un projet d'arrêté royal 'relatif au recrutement de membres de personnel contractuels par le SPF Economie, P.M.E., Classes moyennes et Energie au bénéfice de l'Autorité belge de la concurrence'.

Le projet a été examiné par la première chambre le 10 avril 2014. La chambre était composée de Jo BAERT, président de chambre, Jeroen VAN NIEUWENHOVE et Wouter PAS, conseillers d'État, et Greet VERBERCKMOES, greffier.

Le rapport a été présenté par Frédéric VANNESTE, auditeur.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise de l'avis a été vérifiée sous le contrôle de Wouter PAS, conseiller d'État.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 11 avril 2014.

*

1. Volgens artikel 84, § 1, eerste lid, 3°, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, moeten in de adviesaanvraag de redenen worden opgegeven tot staving van het spoedeisende karakter ervan.

In het onderhavige geval wordt het verzoek om spoedbehandeling als volgt gemotiveerd:

“Gelet op de hoogdringendheid gemotiveerd door de omstandigheid dat de Belgische Mededingingsautoriteit in staat moet zijn om de haar door de wet en de Europese reglementering opgedragen taken te vervullen, zelfs alvorens er een eigen administratief en geldelijk statuut van de personeelsleden werd vastgesteld. Daarnaast heeft de Belgische Mededingingsautoriteit door het herschikken van een aantal opdrachten een aantal personeelsleden afgestaan aan de FOD Economie, K.M.O., Middenstand en Energie waardoor haar personeelsbezetting wezenlijk is gedaald.”

2. Overeenkomstig artikel 84, § 3, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, heeft de afdeling Wetgeving zich moeten beperken tot het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de voorgeschreven vormvereisten is voldaan.

RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

3. Luidens de aanhef van het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit wordt de rechtsgrond voor het ontwerp geboden door artikel IV.16, §§ 4 en 5, van het Wetboek van economisch recht.

4.1. Artikel IV.16, § 4, van het Wetboek van economisch recht regelt de terbeschikkingstelling van menselijke, logistieke en materiële middelen door de FOD Economie, K.M.O., Middenstand en Energie aan de Belgische Mededingingsautoriteit.

In tegenspraak met wat het opschrift van het ontwerp laat uitschijnen, bevat het ontwerp geen regeling van die terbeschikkingstelling, maar voorziet het integendeel in de aanwerving van eigen contractuele personeelsleden. Artikel IV.16, § 4, van het Wetboek van economisch recht vormt bijgevolg geen rechtsgrond voor het ontwerp.

4.2. Artikel IV.16, § 5, van hetzelfde Wetboek machtigt de Koning om, bij een besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad, het administratief en geldelijk statuut van onder meer de personeelsleden van de Belgische Mededingingsautoriteit te bepalen.

Artikel 1 van het ontwerp bepaalt dat, in afwachting van de vaststelling van dat geldelijk en administratief statuut, de Belgische Mededingingsautoriteit gemachtigd wordt om contractuele personeelsleden aan te werven.

De machtiging in artikel IV.16, § 5, van het Wetboek van economisch recht om het administratief en geldelijk statuut van het personeel te bepalen kan niet zonder meer gelijkgesteld worden met de machtiging aan de Koning om de aanwerving van personeel onder

arbeidsovereenkomst mogelijk te maken.¹ Deze bepaling kan bijgevolg niet als rechtsgrond dienen voor het ontwerp van besluit.

5. Aangezien de Raad van State, afdeling Wetgeving, binnen de hem toegemeten tijd geen andere rechtsgrond voor het ontwerp ziet, moet vastgesteld worden dat het ontwerp in zijn huidige vorm geen doorgang kan vinden.

*

¹ Zie bijvoorbeeld artikel 26*bis* van de wet van 17 januari 2003 'met betrekking tot het statuut van de regulator van de Belgische post- en telecommunicatiesector', dat uitdrukkelijk de mogelijkheid regelt om, in afwijking van het administratief en geldelijk statuut, personeel aan te werven en te werk te stellen onder arbeidsovereenkomst.

1. Conformément à l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 3°, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, la demande d'avis doit indiquer les motifs qui en justifient le caractère urgent.

En l'occurrence, l'urgence est motivée comme suit :

« Gelet op de hoogdringendheid gemotiveerd door de omstandigheid dat de Belgische Mededingingsautoriteit in staat moet zijn om de haar door de wet en de Europese reglementering opgedragen taken te vervullen, zelfs alvorens er een eigen administratief en geldelijk statuut van de personeelsleden werd vastgesteld. Daarnaast heeft de Belgische Mededingingsautoriteit door het herschikken van een aantal opdrachten een aantal personeelsleden afgestaan aan de FOD Economie, K.M.O., Middenstand en Energie waardoor haar personeelsbezetting wezenlijk is gedaald. »

2. En application de l'article 84, § 3, alinéa 1^{er}, des lois sur le Conseil d'État, la section de législation a dû se limiter à l'examen de la compétence de l'auteur de l'acte, du fondement juridique et de l'accomplissement des formalités prescrites.

FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

3. Selon le préambule du projet d'arrêté royal soumis pour avis, l'article IV.16, §§ 4 et 5, du Code de droit économique prouve au projet son fondement juridique.

4.1. L'article IV.16, § 4, du Code de droit économique règle la mise à disposition des moyens humains, logistiques et matériels par le SPF Économie, P.M.E., Classes moyennes et Énergie au profit de l'Autorité belge de la concurrence.

Contrairement à ce que donne à penser l'intitulé du projet, celui-ci ne renferme aucune règle concernant cette mise à disposition mais prévoit au contraire le recrutement de membres du personnel contractuels propres. L'article IV.16, § 4, du Code de droit économique ne procure par conséquent pas de fondement juridique au projet.

4.2. L'article IV.16, § 5, du même Code autorise le Roi à déterminer, par arrêté délibéré en Conseil des Ministres, le statut administratif et pécuniaire des membres du personnel de l'Autorité belge de la concurrence, notamment.

L'article 1^{er} du projet dispose que, dans l'attente de la détermination de ce statut administratif et pécuniaire, l'Autorité belge de la concurrence est autorisée à recruter du personnel contractuel.

L'autorisation énoncée à l'article IV.16, § 5, du Code de droit économique concernant la détermination du statut administratif et pécuniaire du personnel ne peut être assimilée telle quelle à l'autorisation faite au Roi de permettre le recrutement de personnel en

vertu d'un contrat de travail ¹. Cette disposition ne peut dès lors pas servir de fondement juridique au projet d'arrêté.

5. Le Conseil d'État, section de législation, n'apercevant pas, dans le délai qui lui est imparti, d'autre fondement juridique pour le projet, force est de constater que le projet ne peut être adopté dans sa forme actuelle.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Greet VERBERCKMOES

Jo BAERT

¹ Voir, à titre d'exemple, l'article 26bis de la loi du 17 janvier 2003 'relatif au statut du régulateur des secteurs des postes et des télécommunications belges', qui règle expressément, la faculté de recruter et d'employer du personnel en vertu d'un contrat de travail, par dérogation au statut administratif et pécuniaire.