



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 58.572/3
van 23 december 2015

over

een ontwerp van koninklijk
besluit 'tot wijziging van het
koninklijk besluit van
10 november 2006 betreffende
het statuut, de loopbaan en de
bezoldigingsregeling van het
gerechtspersoneel'

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

avis 58.572/3
du 23 décembre 2015

sur

un projet d'arrêté royal
'modifiant l'arrêté royal du
10 novembre 2006 portant
statut, carrière et statut
pécuniaire du personnel
judiciaire'

Op 1 december 2015 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Justitie verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit 'tot wijziging van het koninklijk besluit van 10 november 2006 betreffende het statuut, de loopbaan en de bezoldigingsregeling van het gerechtspersoneel'.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 15 december 2015. De kamer was samengesteld uit Jo BAERT, kamervoorzitter, Jan SMETS en Jeroen VAN NIEUWENHOVE, staatsraden, Jan VELAERS en Johan PUT, assessoren, 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 Jan SMETS, staatsraad.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 23 december 2015.

*

Le 1^{er} décembre 2015, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Ministre de la Justice à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal 'modifiant l'arrêté royal du 10 novembre 2006 portant statut, carrière et statut pécuniaire du personnel judiciaire'.

Le projet a été examiné par la troisième chambre le 15 décembre 2015. La chambre était composée de Jo BAERT, président de chambre, Jan SMETS et Jeroen VAN NIEUWENHOVE, conseillers d'État, Jan VELAERS et Johan PUT, assesseurs, 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 Jan SMETS, conseiller d'État.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 23 décembre 2015.

*

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.

*

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2. Het om advies voorgelegde ontwerpbesluit strekt ertoe in het koninklijk besluit van 10 november 2006 ‘betreffende het statuut, de loopbaan en de bezoldigingsregeling van het gerechtspersoneel’ een nieuw artikel 45*bis* in te voegen teneinde het recht op benoeming door middel van mutatie aan beperkingen te onderwerpen.

Het te nemen besluit treedt in werking op de eerste dag van de maand die volgt op de bekendmaking ervan in het Belgisch Staatsblad.

3. In de aanhef wordt als rechtsgrond voor het ontworpen besluit verwezen naar artikel “330*quater*, alinea 2 [lees: tweede lid]”, van het Gerechtelijk Wetboek. Gevraagd of het de bedoeling is te verwijzen naar artikel 330*quater*, § 2, tweede lid, van dat wetboek, waar inderdaad een relevante delegatie aan de Koning voorkomt, antwoordde de gemachtigde bevestigend.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. Het eerste lid van de aanhef dient te worden aangepast conform hetgeen *sub* 3 is vermeld.

Artikel 1

5. In de Nederlandse tekst van de inleidende zin van artikel 1 van het ontwerp schrijve men “ingevoegd” in plaats van “ingevoegde”.

6. Luidens het ontworpen artikel 45*bis*, § 2, van het koninklijk besluit van 10 november 2006 wordt van zodra een tuchtprocedure is ingesteld, het verzoek tot mutatie¹ geschorst tot de tuchtprocedure is beëindigd. Op de vraag of er een gelijkaardige regeling bestaat voor het rijkspersoneel en wat de verantwoording is voor de ontworpen maatregel (en het eventuele onderscheid in behandeling dat eruit voortvloeit), antwoordde de gemachtigde wat volgt:

“Er bestaat geen gelijkaardige regeling voor het rijkspersoneel.

¹ De woorden “gericht aan de Minister van Justitie” zijn overbodig en kunnen derhalve vervallen.

Deze bepaling is ingegeven door de eigen organisatiestructuur bij hoven en rechtbanken, waarbij de korpsoverste (of de hoofdgriffier en hoofdsecretaris) optreedt als tuchtoverheid ten aanzien van zijn personeel, zij het als overheid bevoegd om een tuchtprocedure te initiëren (art. 412 Ger.W.), of zelfs als overheid bevoegd om een lichte tuchtstraf uit te spreken (art. 413, § 2 Ger.W.)

Het is een bewarende maatregel, die vermijdt dat een personeelslid zich onttrekt aan een tuchtsanctie door een benoeming in een andere griffie of parketsecretariaat (en de wijziging van tuchtoverheid die dit impliceert).

Ik wijs erop dat de artikelen 406 Ger.W. (voorlopige schorsing) alsook 405^{quater} Ger.W. (schorsing van het verzoek tot ontslag bij instelling van een tuchtprocedure) eveneens bewarende maatregelen inhouden, zonder hiermee het vermoeden van onschuld te schenden.”

En verder:

“Bij mutatie zou betrokken personeelslid ressorteren onder de bevoegdheid van de (nieuwe) hoofdgriffier of hoofdsecretaris van de griffie of parketsecretariaat waarin het zijn ambt zou opnemen.”

Indien het effectief zo zou zijn dat bij mutatie de nieuwe korpschef bevoegd zou worden om de tuchtprocedure te voeren,² rijst de vraag of het door de gemachtigde geschetste probleem niet zou kunnen worden ondervangen door te bepalen dat de aanvankelijke korpschef het tuchtonderzoek voortzet en in voorkomend geval (wanneer hij daartoe bevoegd is) de tuchtbeslissing neemt.

Artikel 2

7. Luidens artikel 2 van het ontwerp treedt het te nemen besluit in werking op de eerste dag³ van de maand die volgt op de bekendmaking in het Belgisch Staatsblad. Een dergelijke regeling van inwerkingtreding heeft evenwel het nadeel dat, indien de bekendmaking van de regeling op het einde van de maand gebeurt, de bestemmingen ervan zelfs niet over de normale termijn van tien dagen⁴ zullen beschikken om zich aan de regeling aan te passen.

Behoudens wanneer een afdoende verantwoording voor die regeling van inwerkingtreding zou bestaan, wordt artikel 2 van het ontwerp beter weggelaten of vervangen door een andersoortige inwerkingtredingsbepaling.

² Zie evenwel artikel 413, § 1, derde lid, van het Gerechtelijk Wetboek. Binnen de korte termijn die hem is toegemeten en waarbinnen nog een zeer groot aantal andere aan een termijn gebonden adviesaanvragen dienden te worden behandeld, heeft de Raad van State deze kwestie niet verder kunnen onderzoeken.

³ Dit woord ontbreekt in de Nederlandse tekst.

⁴ Zie 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’.

Slotopmerking

8. Gevraagd waarom artikel 1, tweede lid, van het koninklijk besluit van 10 november 2006 niet wordt aangepast teneinde artikel 45*bis* van dat besluit ook van toepassing te maken op het personeel van niveau A, de griffiers en de parketsecretarissen, antwoordde de gemachtigde dat in het eerstgenoemde artikel de verwijzing naar de artikelen 44 en 45 dient te worden vervangen door een verwijzing naar de artikelen 44 tot 45*bis*.

*

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

*

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

2. Le projet d'arrêté soumis pour avis a pour objet d'insérer dans l'arrêté royal du 10 novembre 2006 'portant statut, carrière et statut pécuniaire du personnel judiciaire' un nouvel article 45*bis* afin de soumettre à des restrictions le droit de nomination par mutation.

L'arrêté envisagé entre en vigueur le premier jour du mois qui suit sa publication au Moniteur belge.

3. Le préambule fait référence, à titre de fondement juridique de l'arrêté en projet, à l'article « 330*quater*, alinéa 2, » du Code judiciaire. À la question de savoir si l'intention est de viser l'article 330*quater*, § 2, alinéa 2, de ce code, qui confère en effet une délégation pertinente au Roi, le délégué a répondu par l'affirmative.

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

4. Le premier alinéa du préambule sera adapté conformément à ce qui est mentionné au point 3.

Article 1^{er}

5. Dans le texte néerlandais de la phrase liminaire de l'article 1^{er} du projet, on écrira « ingevoegd » au lieu de « ingevoegde ».

6. L'article 45*bis*, § 2, en projet, de l'arrêté royal du 10 novembre 2006 prévoit que dès qu'une procédure disciplinaire est introduite, la demande de mutation ¹ est suspendue jusqu'à ce que la procédure disciplinaire soit achevée. À la question de savoir s'il existe un dispositif similaire pour les agents de l'État et quelle est la justification de la mesure en projet (et la différence de traitement éventuelle qui en résulte), le délégué a répondu ce qui suit :

« Er bestaat geen gelijkaardige regeling voor het rijkspersoneel.

Deze bepaling is ingegeven door de eigen organisatiestructuur bij hoven en rechtbanken, waarbij de korpsoverste (of de hoofdgriffier en hoofdsecretaris) optreedt als tuchtoverheid ten aanzien van zijn personeel, zij het als overheid bevoegd om een

¹ Les mots « adressée au Ministre de la Justice » sont superflus et peuvent dès lors être supprimés.

tuchtprocedure te initiëren (art. 412 Ger.W.), of zelfs als overheid bevoegd om een lichte tuchtstraf uit te spreken (art. 413, § 2 Ger.W.)

Het is een bewarende maatregel, die vermijdt dat een personeelslid zich onttrekt aan een tuchtsanctie door een benoeming in een andere griffie of parketsecretariaat (en de wijziging van tuchtoverheid die dit impliceert).

Ik wijs erop dat de artikelen 406 Ger.W. (voorlopige schorsing) alsook 405^{quater} Ger.W. (schorsing van het verzoek tot ontslag bij instelling van een tuchtprocedure) eveneens bewarende maatregelen inhouden, zonder hiermee het vermoeden van onschuld te schenden ».

Et ensuite :

« Bij mutatie zou betrokken personeelslid ressorteren onder de bevoegdheid van de (nieuwe) hoofdgriffier of hoofdsecretaris van de griffie of parketsecretariaat waarin het zijn ambt zou opnemen ».

Si, en cas de mutation, le nouveau chef de corps devait effectivement être compétent pour mettre en oeuvre la procédure disciplinaire ², la question se pose de savoir s'il ne pourrait pas être remédié au problème évoqué par le délégué en prévoyant que le chef de corps initial poursuit l'enquête disciplinaire et, le cas échéant (lorsqu'il est habilité à cet effet), prend la décision disciplinaire.

Article 2

7. Selon l'article 2 du projet, l'arrêté envisagé entre en vigueur le premier jour ³ du mois qui suit la publication au Moniteur belge. Pareil régime d'entrée en vigueur présente toutefois l'inconvénient que si sa publication intervient à la fin du mois, ses destinataires ne disposeront même pas du délai usuel de dix jours ⁴ pour s'adapter à la réglementation.

Sauf s'il existe une justification adéquate pour ce régime d'entrée en vigueur, mieux vaudrait omettre l'article 2 du projet ou le remplacer par une disposition d'entrée en vigueur d'un autre type.

² Voir, toutefois, l'article 413, § 1^{er}, alinéa 3, du Code judiciaire. Dans le bref délai qui lui est imparti et dans lequel un nombre considérable d'autres demandes d'avis soumises à un délai devaient encore être examinées, le Conseil d'État n'a pas pu approfondir cette question.

³ Ce mot fait défaut dans le texte néerlandais.

⁴ Voir 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'.

Observation finale

8. À la question de savoir pourquoi l'article 1^{er}, alinéa 2, de l'arrêté royal du 10 novembre 2006 n'est pas adapté afin de rendre l'article 45*bis* de cet arrêté également applicable au personnel de niveau A, aux greffiers et aux secrétaires de parquet, le délégué a répondu que la référence aux articles 44 et 45, faite dans l'article cité en premier, doit être remplacée par une référence aux articles 44 à 45*bis*.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Greet VERBERCKMOES

Jo BAERT