RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 59.782/1/V
van 26 augustus 2016

over

een ontwerp van koninklijk besluit ‘tot wijziging van het koninklijk besluit van 8 juni 2015 tot vaststelling van de procedure voor indiensthouding van sommige personeelsleden van de Rechterlijke Orde na 65 jaar’

CONSEIL D’ÉTAT
section de législation

avis 59.782/1/V
du 26 août 2016

sur

un projet d’arrêté royal ‘modifiant l’arrêté royal du 8 juin 2015 fixant la procédure pour le maintien en service au-delà de 65 ans pour certains membres du personnel de l’Ordre judiciaire’

‡LW-ACJQKEDFH-FJHICVT‡

Op 12 juli 2016 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Justitie verzocht binnen een termijn van dertig dagen, van rechtswege verlengd tot 26 augustus 2016,(*) een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit 'tot wijziging van het koninklijk besluit van 8 juni 2015 tot vaststelling van de procedure voor indiensthouding van sommige personeelsleden van de Rechterlijke Orde na 65 jaar'.

Het ontwerp is door de eerste vakantiekamer onderzocht op 18 augustus 2016. De kamer was samengesteld uit Jan SMETS, staatsraad, voorzitter, Pierre LEFRANC en Koen MUYLLE, staatsraden, Jan VELAERS, assessor, en Wim GEURTS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Jonas RIEMSLAGH, adjunct-auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Jeroen VAN NIEUWENHOVE, staatsraad.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 26 augustus 2016.

*

Le 12 juillet 2016, 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, prorogé de plein droit jusqu'au 26 août 2016,(**) sur un projet d'arrêté royal 'modifiant l'arrêté royal du 8 juin 2015 fixant la procédure pour le maintien en service au-delà de 65 ans pour certains membres du personnel de l'Ordre judiciaire'.

Le projet a été examiné par la première chambre des vacations le 18 août 2016. La chambre était composée de Jan SMETS, conseiller d'État, président, Pierre LEFRANC et Koen MUYLLE, conseillers d'État, Jan VELAERS, assesseur, et Wim GEURTS, greffier.

Le rapport a été présenté par Jonas RIEMSLAGH, auditeur adjoint.

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

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 26 août 2016.

*

(*) Deze verlenging vloeit voort uit artikel 84, § 1, eerste lid, 2°, *in fine*, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, waarin wordt bepaald dat deze termijn van rechtswege wordt verlengd met vijftien dagen wanneer hij begint te lopen tussen 15 juli en 31 juli of wanneer hij verstrijkt tussen 15 juli en 15 augustus.

(**) Ce délai résulte de l'article 84, § 1er, alinéa 1er, 2°, *in fine*, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, qui précise que ce délai est prologé de plein droit de quinze jours lorsqu'il prend cours du 15 juillet au 31 juillet ou lorsqu'il expire entre le 15 juillet et le 15 août.

‡LW-ACJQKEDFH-FJHICVT‡

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 beperkt tot 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 het toepassingsgebied van het koninklijk besluit van 8 juni 2015 'tot vaststelling van de procedure voor indiensthouding van sommige personeelsleden van de Rechterlijke Orde na 65 jaar' uit te breiden tot de referendarissen bij het Hof van Cassatie, de referendarissen bij de hoven van beroep, de arbeidshoven en de rechtbanken, de parketjuristen bij de parketten bij die hoven en rechtbanken en de personeelsleden van de steundiensten bedoeld in artikel 158, § 1, van het Gerechtelijk Wetboek. Daartoe worden het opschrift en artikel 1 van het koninklijk besluit van 8 juni 2015 gewijzigd.

3. Voor het ontworpen besluit wordt rechtsgrond gezocht in artikel 14, derde lid, van de wet van 17 juli 1984 'houdende bepaalde maatregelen van aard tot vermindering van de gerechtelijke achterstand' en in artikel 397*bis* van het Gerechtelijk Wetboek.

3.1. Artikel 14, derde lid, van de wet van 17 juli 1984 biedt rechtsgrond voor het ontworpen besluit in zoverre de categorieën waarop het actueel geldende koninklijk besluit van 8 juni 2015 reeds van toepassing is, worden hernomen, namelijk de griffiers van de hoven en de rechtbanken, de secretarissen van de parketten, de personeelsleden van de griffies en de parketsecretariaten en de attachés in de dienst voor documentatie en overeenstemming der teksten bij het Hof van Cassatie.

Aangezien artikel 14, eerste lid, van de wet van 17 juli 1984 bij de wet van 19 oktober 2015 'houdende wijziging van het burgerlijk procesrecht en houdende diverse bepalingen inzake justitie' werd aangevuld met een vermelding van (de personeelsleden van) de steundiensten[1], biedt artikel 14, derde lid, van de wet van 17 juli 1984 eveneens rechtsgrond voor het ontworpen besluit in zoverre het van toepassing is op personeelsleden van de steundiensten.

3.2. Artikel 397*bis* van het Gerechtelijk Wetboek werd vervangen bij de wet van 19 oktober 2015[2] en luidt sindsdien als volgt:

> "De referendarissen bij het Hof van Cassatie en de referendarissen en parketjuristen bij de hoven en rechtbanken houden op hun ambt uit te oefenen en worden gepensioneerd wanneer zij de leeftijd van vijfenzestig jaar hebben bereikt of wanneer zij

[1] Artikel 79, 1°, van de wet van 19 oktober 2015 'houdende wijziging van het burgerlijk procesrecht en houdende diverse bepalingen inzake justitie'. Die wijzigende wet dient overigens te worden vermeld bij de wetshistoriek in het huidige eerste lid van de aanhef.

[2] Artikel 78.

‡LW-ACJQKEDFH-FJHICVT‡

wegens een ernstige en blijvende gebrekkigheid niet meer in staat zijn hun ambt naar behoren te vervullen.

De algemene wet van 21 juli 1844 op de burgerlijke en kerkelijke pensioenen is van toepassing op de gepensioneerde referendarissen en parketjuristen.

Het in activiteit blijven kan, op verzoek van het personeelslid, door de minister van Justitie worden toegestaan tot de leeftijd van zeventig jaar. De periode van het in activiteit blijven wordt vastgelegd voor een maximale duur van een jaar. Zij kan worden verlengd."

In de memorie van toelichting bij het ontwerp van wet dat heeft geleid tot de wet van 19 oktober 2015, werd omtrent de bepaling tot vervanging van artikel 397*bis* van het Gerechtelijk Wetboek aangegeven dat "[d]e nadere regels voor het in activiteit blijven zullen worden vastgelegd in een koninklijk besluit en […] identiek [zullen] zijn aan de nadere regels waarin is voorzien voor de aanvragen die worden gedaan door de personeelsleden bedoeld in artikel 14 van de wet van 17 juli 1984."[3] Anders dan artikel 14 van de wet van 17 juli 1984, bevat artikel 397*bis* van het Gerechtelijk Wetboek evenwel geen uitdrukkelijke machtiging aan de Koning om "de procedure" voor de indiensthouding van de betrokken personen te bepalen.

Er kan evenwel worden gesteund op de algemene uitvoeringsbevoegdheid van de Koning, bedoeld in artikel 108 van de Grondwet, gelezen in samenhang met het genoemde artikel 397*bis* van het Gerechtelijk Wetboek, om het toepassingsgebied van het koninklijk besluit van 8 juni 2015 uit te breiden tot de referendarissen bij de hoven van beroep, de arbeidshoven en de rechtbanken en tot de parketjuristen bij de parketten bij de genoemde hoven en de rechtbanken (ontworpen artikel 1, 2°, van het koninklijk besluit van 8 juni 2015) en de referendarissen bij het Hof van Cassatie (ontworpen artikel 1, 3°, van het koninklijk besluit van 8 juni 2015).

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. Conform hetgeen is opgemerkt omtrent de rechtsgrond voor het ontworpen besluit, dient aan de aanhef een lid te worden toegevoegd (dat het eerste lid wordt) waarin gewag wordt gemaakt van artikel 108 van de Grondwet.

*

[3] *Parl.St.* Kamer 2014-15, nr. 54-1219/1, 57.

‡LW-ACJQKEDFH-FJHICVT‡

1. En application de l'article 84, § 3, alinéa 1er, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, la section de législation s'est limitée à l'examen de la compétence de l'auteur de l'acte, du fondement juridique et de l'accomplissement des formalités prescrites.

*

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

2. Le projet d'arrêté soumis pour avis a pour objet d'étendre le champ d'application de l'arrêté royal du 8 juin 2015 'fixant la procédure pour le maintien en service au-delà de 65 ans pour certains membres du personnel de l'Ordre judiciaire' aux référendaires près la Cour de cassation, aux référendaires près les cours d'appel, les cours du travail et les tribunaux, aux juristes de parquet près les cours et tribunaux ainsi qu'aux membres du personnel des services d'appui visés à l'article 158, § 1er, du Code judiciaire. À cette fin, l'intitulé et l'article 1er de l'arrêté royal du 8 juin 2015 sont modifiés.

3. Le fondement juridique de l'arrêté en projet est recherché dans l'article 14, alinéa 3, de la loi du 17 juillet 1984 'portant certaines mesures de nature à réduire l'arriéré judiciaire' et dans l'article 397*bis* du Code judiciaire.

3.1. L'article 14, alinéa 3, de la loi du 17 juillet 1984 procure un fondement juridique à l'arrêté en projet dans la mesure où il reproduit les catégories déjà soumises à l'application de l'arrêté royal du 8 juin 2015 actuellement en vigueur, à savoir les greffiers des cours et tribunaux, les secrétaires des parquets, les membres du personnel des greffes et des secrétariats de parquets, ainsi que les attachés au service de la documentation et de la concordance des textes auprès de la Cour de cassation.

La loi du 19 octobre 2015 'modifiant le droit de la procédure civile et portant des dispositions diverses en matière de justice' ayant complété l'article 14, alinéa 1er, de la loi du 17 juillet 1984 par la mention des (membres du personnel) des services d'appui [1], l'article 14, alinéa 3, de la loi du 17 juillet 1984 procure également un fondement juridique à l'arrêté en projet dans la mesure où il est applicable aux membres du personnel des services d'appui.

3.2. L'article 397*bis* du Code judiciaire a été remplacé par la loi du 19 octobre 2015 [2] et s'énonce depuis comme suit :

> « Les référendaires près la Cour de cassation ainsi que les référendaires et les juristes de parquet près les cours et tribunaux cessent d'exercer leurs fonctions et sont admis à la retraite lorsqu'ils ont atteint l'âge de soixante-cinq ans ou lorsqu'une infirmité grave et permanente ne leur permet plus de remplir convenablement leurs fonctions.
>
> La loi générale du 21 juillet 1844 sur les pensions civiles et ecclésiastiques s'applique aux référendaires et juristes de parquet mis à la retraite.

[1] Article 79, 1°, de la loi du 19 octobre 2015 'modifiant le droit de la procédure civile et portant des dispositions diverses en matière de justice'. Cette loi modificative devra au demeurant être mentionnée dans l'historique figurant au premier alinéa actuel du préambule.

[2] Article 78.

‡LW-ACJQKEDFH-FJHICVT‡

Le maintien en activité peut être autorisé jusqu'à l'âge de septante ans par le ministre de la Justice sur demande du membre du personnel. La période du maintien en activité est fixée pour une durée maximale d'une année. Elle est renouvelable ».

L'exposé des motifs accompagnant le projet de loi devenu la loi du 19 octobre 2015 précise, en ce qui concerne la disposition remplaçant l'article 397*bis* du Code judiciaire, que « [l]es modalités de maintien en activité seront fixées dans un arrêt royal et seront identiques à celles prévues pour les demandes formulées par les membres du personnel visés à l'article 14 de la loi du 17 juillet 1984 » [3]. Toutefois, contrairement à l'article 14 de la loi du 17 juillet 1984, l'article 397*bis* du Code judiciaire n'habilite pas expressément le Roi à fixer « la procédure » de maintien en service des personnes concernées.

On peut toutefois se fonder sur le pouvoir général d'exécution du Roi, visé à l'article 108 de la Constitution, combiné avec l'article 397*bis* précité du Code judiciaire, pour étendre le champ d'application de l'arrêté royal du 8 juin 2015 aux référendaires près les cours d'appel, les cours du travail et les tribunaux ainsi qu'aux juristes de parquet près les cours et tribunaux précités (article 1er, 2°, en projet, de l'arrêté royal du 8 juin 2015) et aux référendaires près la Cour de cassation (article 1er, 3°, en projet, de l'arrêté royal du 8 juin 2015).

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

4. Conformément aux observations formulées à propos du fondement juridique de l'arrêté en projet, on ajoutera au préambule un alinéa (qui devient le premier alinéa) visant l'article 108 de la Constitution.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER — DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Wim GEURTS — Jan SMETS

[3] *Doc. parl.*, Chambre, 2014-15, n° 54-1219/1, p. 57.

‡LW-ACJQKEDFH-FJHICVT‡