



CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

avis 74.403/4
du 27 septembre 2023

advies 74.403/4
van 27 september 2023

sur

over

un projet d'arrêté royal
'instaurant une pension
complémentaire en faveur de
certains membres du personnel
du Théâtre royal de la
Monnaie'

een ontwerp van koninklijk
besluit 'tot invoering van een
aanvullend pensioen aan
sommige personeelsleden van
de Koninklijke
Muntschouwburg'

Le 30 août 2023, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par la Vice-Première Ministre et Ministre de la Fonction publique, des Entreprises publiques, des Télécommunications et de la Poste à communiquer un avis dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal 'instaurant une pension complémentaire en faveur de certains membres du personnel du Théâtre royal de la Monnaie'.

Le projet a été examiné par la quatrième chambre le 27 septembre 2023. La chambre était composée de Bernard BLERO, président de chambre, Géraldine ROSOUX et Dimitri YERNAULT, conseillers d'État, Christian BEHRENDT et Jacques ENGLEBERT, assesseurs, et Anne-Catherine VAN GEERSDAELE, greffier.

Le rapport a été présenté par Yves CHAUFFOUREAUX, premier auditeur.

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

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 27 septembre 2023.

*

Op 30 augustus 2023 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vice-eersteminister en Minister van Ambtenarenzaken, Overheidsbedrijven, Telecommunicatie en Post verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit 'tot invoering van een aanvullend pensioen aan sommige personeelsleden van de Koninklijke Muntshouwborg'.

Het ontwerp is door de vierde kamer onderzocht op 27 september 2023. De kamer was samengesteld uit Bernard BLERO, kamervoorzitter, Géraldine ROSOUX en Dimitri YERNAULT, staatsraden, Christian BEHRENDT en Jacques ENGLEBERT, assessoren, en Anne-Catherine VAN GEERSDAELE, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Yves CHAUFFOUREAUX, eerste auditeur.

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

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 27 september 2023.

*

Comme la demande d'avis est introduite sur la base de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2^o, des lois 'sur le Conseil d'État', coordonnées le 12 janvier 1973, 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.

EXAMEN DU PROJET

PRÉAMBULE

Le projet examiné a fait l'objet d'un avis de l'Inspecteur des Finances accrédité auprès du Service public fédéral Stratégie et Appui, donné le 26 mai 2023, ainsi que d'un avis de l'Inspecteur des Finances accrédité auprès des Institutions biculturelles fédérales, donné le 13 juin 2023.

L'alinéa 4 visera « les avis » donnés en mentionnant leurs dates respectives.

DISPOSITIF

Dans son avis n° 68.585/4 donné le 20 janvier 2021 sur un projet devenu l'arrêté royal du 17 février 2021 'instaurant une pension complémentaire en faveur de certains membres du personnel de la fonction publique fédérale', la section de législation a formulé l'observation suivante :

« L'article 5 prévoit une disposition transitoire rédigée comme suit :

'Par dérogation à l'article 2, § 1^{er}, alinéa 2, de l'arrêté royal du 11 février 1991 fixant les droits individuels pécuniaires des personnes engagées par contrat de travail dans les services publics fédéraux, le régime de pension complémentaire existant au 1^{er} janvier 2020, lorsqu'il est plus avantageux, est maintenu pour les membres du personnel contractuels en service au 31 décembre 2019'.

Il résulte de cette disposition que le droit au maintien d'un régime de pension complémentaire préexistant ne s'étend pas aux agents qui sont entrés en fonction entre le 1^{er} janvier 2020 et la date d'adoption de l'arrêté en projet. Il ne peut toutefois être exclu que ces agents aient bénéficié, au moment de leur entrée en fonction, d'un autre régime de pension complémentaire plus avantageux que celui organisé par l'arrêté royal du 11 février 1991.

À défaut d'éléments qui permettraient de justifier pourquoi ces agents sont exclus du régime transitoire, l'article 5 est de nature à créer une différence de traitement incompatible avec le principe d'égalité consacré par les articles 10 et 11 de la Constitution.

La disposition sera réexaminée et, le cas échéant, revue ».

Le projet examiné prévoit une disposition similaire. Son article 3 dispose en effet :

« Pour les membres du personnel contractuel du Théâtre royal de la Monnaie engagés avant le 1^{er} janvier 2018, le régime de pension complémentaire existant au 1^{er} janvier 2022 est maintenu.

Toutefois, les membres du personnel contractuel visé à l'alinéa 1^{er} et en service au 1^{er} janvier 2022 peuvent à tout moment décider de faire la transition vers le régime de pension complémentaire visé aux articles 1 et 2 du présent arrêté. Cette transition est irréversible et ne s'applique que pour l'avenir ».

Interrogé sur la différence de traitement au détriment des agents engagés à partir du 1^{er} janvier 2018 qu'entraînerait cette disposition, le délégué de la Ministre a répondu :

« L'instauration de la pension complémentaire en faveur du personnel contractuel du Théâtre royal de la Monnaie a été décidée en 1967 par le conseil d'administration du Théâtre royal de la Monnaie.

Depuis 1967, les choses ont évolué. Le coût de cette pension complémentaire et les contraintes de gestion relative à celle-ci (le Théâtre royal de la Monnaie établit, gère et paie ces pensions complémentaires) ont amené le Théâtre royal de la Monnaie en concertation avec son Ministre de tutelle à devoir mettre fin à celle-ci pour les membres du personnel nouveaux entrants à partir du 1^{er} janvier 2018. Cette décision a été prise en concertation avec les représentants des travailleurs du Théâtre royal de la Monnaie. Elle s'inscrit par ailleurs dans la volonté de désormais faire bénéficier tout le personnel contractuel du Théâtre royal de la Monnaie engagé depuis le 1^{er} janvier 2018 du plan de pension complémentaire du fédéral.

Il faut par ailleurs noter qu'en vertu du règlement de pension du plan de pension du fédéral, pour pouvoir bénéficier du plan, les membres du personnel contractuel du Théâtre royal de la Monnaie ne peuvent pas être affiliés à un autre engagement de pension complémentaire dans le cadre de leur occupation auprès du Théâtre royal de la Monnaie. Il s'agit en effet d'éviter une double affiliation à des pensions complémentaires pour le même membre du personnel.

En plus il faut être conscient que la pension complémentaire n'était pas dû à tous les membres du personnel de la Monnaie. Il y avait pas mal de conditions qui faisaient que c'était seulement un petit % qui en profitait ».

Il est pris acte de ces explications.

*

Aangezien de adviesaanvraag ingediend is op basis van artikel 84, § 1, eerste lid, 2°, van de wetten ‘op de Raad van State’, gecoördineerd op 12 januari 1973, beperkt de afdeling Wetgeving overeenkomstig artikel 84, § 3, van de voornoemde 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 die drie punten betreft, geeft het ontwerp aanleiding tot de volgende opmerkingen.

ONDERZOEK VAN HET ONTWERP

AANHEF

Over voorliggend ontwerp is op 26 mei 2023 een advies gegeven door de inspecteur van Financiën geaccrediteerd bij de Federale Overheidsdienst Beleid en Ondersteuning, en is op 13 juni 2023 een advies gegeven door de inspecteur van Financiën geaccrediteerd bij de federale biculturele instellingen.

In het vierde lid moet verwezen worden naar “de adviezen”, met opgave van hun respectieve datums.

DISPOSITIEF

In haar advies 68.585/4 van 20 januari 2021 over een ontwerp dat geleid heeft tot het koninklijk besluit van 17 februari 2021 ‘tot invoering van een aanvullend pensioen aan sommige personeelsleden van het federaal openbaar ambt’ heeft de afdeling Wetgeving de volgende opmerking gemaakt:

“Artikel 5 voorziet in een overgangsbepaling die als volgt luidt:

‘In afwijking van artikel 2, § 1, tweede lid, van het koninklijk besluit van 11 februari 1991 tot vaststelling van de individuele geldelijke rechten van de personen aangeworven bij arbeidsovereenkomst in de federale overheidsdiensten, wordt de op 1 januari 2020 bestaande aanvullende pensioenregeling, wanneer die voordeliger is, behouden voor de contractuele personeelsleden die op 31 december 2019 in dienst zijn.’

Uit die bepaling volgt dat het recht op behoud van een reeds bestaande aanvullende pensioenregeling niet (eveneens) geldt voor de personeelsleden die in dienst zijn getreden tussen 1 januari 2020 en de datum waarop het ontworpen besluit wordt vastgesteld. Het valt echter niet uit te sluiten dat die personeelsleden bij hun indiensttreding een andere, gunstigere aanvullende pensioenregeling genoten dan die welke is getroffen bij het koninklijk besluit van 11 februari 1991.

Bij gebrek aan gegevens die zouden kunnen rechtvaardigen waarom die personeelsleden worden uitgesloten van de overgangsregeling, geeft artikel 5 aanleiding tot een verschil in behandeling dat niet verenigbaar is met het beginsel van gelijkheid dat vastgelegd is in de artikelen 10 en 11 van de Grondwet.

De bepaling moet opnieuw worden onderzocht en in voorkomend geval worden herzien.”

Voorliggend ontwerp bevat een soortgelijke bepaling. Artikel 3 luidt immers als volgt:

“Voor de contractuele personeelsleden van de Koninklijke Muntshouwburch aangeworven vóór 1 januari 2018 wordt de op 1 januari 2022 bestaande aanvullende pensioenregeling behouden.

De contractuele personeelsleden bedoeld in het eerste lid en die op 1 januari 2022 in dienst zijn kunnen er echter op elk ogenblik voor kiezen om over te stappen naar het aanvullend pensioenstelsel bedoeld in de artikelen 1 en 2 van dit besluit. Deze overstap is onomkeerbaar en geldt enkel voor de toekomst.”

Op een vraag over het verschil in behandeling dat door die bepaling zou ontstaan ten nadele van de personeelsleden die vanaf 1 januari 2018 in dienst genomen zijn, heeft de gemachtigde van de minister het volgende geantwoord:

“L’instauration de la pension complémentaire en faveur du personnel contractuel du Théâtre royal de la Monnaie a été décidée en 1967 par le conseil d’administration du Théâtre royal de la Monnaie.

Depuis 1967, les choses ont évolué. Le coût de cette pension complémentaire et les contraintes de gestion relative à celle-ci (le Théâtre royal de la Monnaie établit, gère et paie ces pensions complémentaires) ont amené le Théâtre royal de la Monnaie en concertation avec son Ministre de tutelle à devoir mettre fin à celle-ci pour les membres du personnel nouveaux entrants à partir du 1^{er} janvier 2018. Cette décision a été prise en concertation avec les représentants des travailleurs du Théâtre royal de la Monnaie. Elle s’inscrit par ailleurs dans la volonté de désormais faire bénéficier tout le personnel contractuel du Théâtre royal de la Monnaie engagé depuis le 1^{er} janvier 2018 du plan de pension complémentaire du fédéral.

Il faut par ailleurs noter qu’en vertu du règlement de pension du plan de pension du fédéral, pour pouvoir bénéficier du plan, les membres du personnel contractuel du Théâtre royal de la Monnaie ne peuvent pas être affiliés à un autre engagement de pension complémentaire dans le cadre de leur occupation auprès du Théâtre royal de la Monnaie. Il s’agit en effet d’éviter une double affiliation à des pensions complémentaires pour le même membre du personnel.

En plus il faut être conscient que la pension complémentaire n’était pas dû à tous les membres du personnel de la Monnaie. Il y avait pas mal de conditions qui faisaient que c’était seulement un petit % qui en profitait.”

Van die uitleg wordt akte genomen.

LE GREFFIER – DE GRIFFIER

LE PRÉSIDENT – DE VOORZITTER

Anne-Catherine VAN GEERSDAELE

Bernard BLERO