KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 38.715/1/V

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste vakantiekamer, op 5 juli 2005 door de Minister van Sociale Zaken verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot aanvulling van artikel 11, § 1, van het koninklijk besluit van 28 november 1969 tot uitvoering van de wet van 27 juni 1969 tot herziening van de besluitwet van 28 december 1944 betreffende de maatschappelijke zekerheid der arbeiders", heeft op 26 juli 2005 het volgende advies gegeven:

Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, 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 voorgeschreven vormvereisten is voldaan.

*
* *

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt ertoe om, met uitwerking vanaf 1 oktober 2003, voor de personen die tewerkgesteld zijn op basis van een mandaat in een managementsfunctie in een openbare instelling van sociale zekerheid, de toepassing van de wet van 27 juni 1969 tot herziening van de besluitwet van 28 december 1944 betreffende de maatschappelijke zekerheid der arbeiders, te beperken tot de regeling inzake verplichte verzekering tegen ziekte en invaliditeit, sector geneeskundige verzorging, en de regeling voor rust- en overlevingspensioenen voor werknemers.

2. Voor de ontworpen regeling wordt rechtsgrond geboden door artikel 2, § 1, 2°, van de voormelde wet van 27 juni 1969. Ingevolge deze bepaling kan de Koning, bij een besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad, "voor zekere categorieën (van) werknemers die Hij bepaalt, de toepassing van deze wet (beperken) tot een of meer van de bij artikel 5 opgesomde regelingen".

Aangezien het koninklijk besluit van 30 november 2003 betreffende de aanduiding, de uitoefening en de weging van de managementsfuncties in de openbare instellingen van sociale zekerheid, geen rechtsgrond biedt, dient de verwijzing ernaar in de aanhef van het ontwerp te worden geschrapt.

3. De ontworpen regeling werkt terug tot 1 oktober 2003, zijnde de datum waarop het betrokken mandaatsysteem in werking is getreden. In dat verband moet worden opgemerkt dat het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten slechts onder bepaalde voorwaarden toelaatbaar kan worden geacht.

Het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten is enkel toelaatbaar ingeval voor de retroactiviteit een wettelijke grondslag bestaat, de retroactiviteit betrekking heeft op een regeling die, met inachtneming van het gelijkheidsbeginsel, voordelen toekent of in zoverre de retroactiviteit noodzakelijk is voor de goede werking van de diensten en daardoor, in beginsel, geen verkregen situaties worden aangetast.

Enkel indien de retroactiviteit van de ontworpen regeling in één van de opgesomde gevallen valt in te passen, kan deze worden gebillijkt.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	W. DEROOVER,	eerste voorzitter,
	J. BAERT, B. SEUTIN,	staatsraden,
	J. VELAERS,	assessor van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	G. VERBERCKMOES,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. B. STEEN, adjunct-auditeur.

DE GRIFFIER, DE EERSTE VOORZITTER,

G. VERBERCKMOES W. DEROOVER

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 38.715/1/V

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, première chambre des vacations, saisi par le Ministre des Affaires sociales, le 5 juillet 2005, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "complétant l'article 11, § 1er, de l'arrêté royal du 28 novembre 1969 pris en exécution de la loi du 27 juin 1969 révisant l'arrêté-loi du 28 décembre 1944 concernant la sécurité sociale des travailleurs", a donné le 26 juillet 2005 l'avis suivant:

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

*
* *

1. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis entend limiter, avec effet au 1er octobre 2003, l'application de la loi du 27 juin 1969 révisant l'arrêté-loi du 28 décembre 1944 concernant la sécurité sociale des travailleurs, au régime d'assurance obligatoire contre la maladie et l'invalidité, secteur soins de santé et au régime de pensions de retraite et de survie des travailleurs salariés pour les personnes employées sur base d'un mandat dans une fonction de management dans une institution publique de sécurité sociale.

2. Le fondement juridique de la réglementation en projet se trouve à l'article 2, § 1er, 2°, de la loi précitée du 27 juin 1969. Cette disposition permet au Roi, par arrêté délibéré en Conseil des Ministres de limiter, "pour certaines catégories de travailleurs qu'il détermine, l'application de la présente loi à un ou plusieurs des régimes énumérés à l'article 5".

Dès lors que l'arrêté royal du 30 novembre 2003 relatif à la désignation, à l'exercice et à la pondération des fonctions de management dans les institutions publiques de sécurité sociale ne procure aucun fondement juridique, il y a lieu d'en supprimer la référence dans le préambule du projet.

3. La réglementation en projet rétroagit au 1er octobre 2003, date à laquelle le système de mandat concerné est entré en vigueur. À ce propos, il convient de rappeler que c'est seulement sous certaines conditions que l'attribution d'un effet rétroactif à des arrêtés peut être réputée admissible.

L'attribution d'un effet rétroactif aux arrêtés n'est admissible que lorsqu'il existe un fondement légal à cet effet, lorsque la rétroactivité se rapporte à une règle qui accorde des avantages, dans le respect du principe d'égalité, ou dans la mesure où elle s'impose pour assurer le bon fonctionnement des services et ne porte pas atteinte, en principe, à des situations acquises.

La rétroactivité de la réglementation en projet ne peut se justifier que si elle s'inscrit dans une des hypothèses énumérées.

La chambre était composée de

Messieurs	W. DEROOVER,	premier président,
	J. BAERT, B. SEUTIN,	conseillers d'État,
	J. VELAERS,	assesseur de la section de législation,
Madame	G. VERBERCKMOES,	greffier.

Le rapport a été présenté par M. B. STEEN, auditeur adjoint.

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de M. W. DEROOVER.

LE GREFFIER, LE PREMIER PRÉSIDENT,

G. VERBERCKMOES W. DEROOVER