CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

avis 71.264/4
du 25 avril 2022

sur

un avant-projet d'ordonnance de la Région de Bruxelles-Capitale 'modifiant la Nouvelle loi communale en ce qui concerne les empêchements ou l'absence des mandataires exécutifs locaux'

RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 71.264/4
van 25 april 2022

over

een voorontwerp van ordonnantie van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest 'tot wijziging van de Nieuwe Gemeentewet voor wat betreft de verhindering of afwezigheid van de lokale uitvoerende mandatarissen'

#LW-CJEWKBJFF-HBCGEQW#

Le 25 mars 2022, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Ministre du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale, chargé de l'Emploi et de la Formation professionnelle, de la Transition numérique et des Pouvoirs locaux à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur un avant-projet d'ordonnance 'modifiant la Nouvelle loi communale en ce qui concerne les empêchements ou l'absence des mandataires exécutifs locaux'.

L'avant-projet a été examiné par la quatrième chambre le 25 avril 2022. La chambre était composée de Martine BAGUET, président de chambre, Luc CAMBIER et Bernard BLERO, conseillers d'État, Sébastien VAN DROOGHENBROECK et Jacques ENGLEBERT, assesseurs, et Charles-Henri VAN HOVE, greffier assumé.

Le rapport a été présenté par Roger WIMMER, 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 25 avril 2022.

*

Op 25 maart 2022 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering, belast met werk en beroepsopleiding, digitalisering en de plaatselijke besturen verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een voorontwerp van ordonnantie 'tot wijziging van de Nieuwe Gemeentewet voor wat betreft de verhindering of afwezigheid van de lokale uitvoerende mandatarissen'.

Het voorontwerp is door de vierde kamer onderzocht op 25 april 2022. De kamer was samengesteld uit Martine BAGUET, kamervoorzitter, Luc CAMBIER en Bernard BLERO, staatsraden, Sébastien VAN DROOGHENBROECK en Jacques ENGLEBERT, assessoren, en Charles-Henri VAN HOVE, toegevoegd griffier.

Het verslag is uitgebracht door Roger WIMMER, 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 25 april 2022.

*

#LW-CJEWKBJFF-HBCGEQW#

Comme la demande d'avis est introduite sur la base de l'article 84, § 1er, alinéa 1er, 2°, des lois 'sur le Conseil d'État', coordonnées le 12 janvier 1973, la section de législation limite son examen au fondement juridique de l'avant-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, l'avant-projet appelle les observations suivantes.

1. Dans la version française de l'article 14*bis*, 3°, en projet, il convient de remplacer le mot « congé » par les mots « congé parental ».

2. L'article 20, § 2, alinéa 1er, troisième phrase, en projet reproduit la règle qui figure actuellement à l'article 20, alinéa 1er, seconde phrase, de la Nouvelle loi communale (ci-après : NLC), selon laquelle l'échevin remplaçant ne pourra percevoir en même temps le traitement de bourgmestre et celui d'échevin.

Cette précision ne figure, par contre, pas à l'article 20, § 1er, en projet, lequel reprend le contenu de l'alinéa 3 de l'actuel article 20 de la NLC.

Comme il ressort des travaux parlementaires, la seconde phrase de l'article 20, alinéa 1er, de la NLC s'applique également dans le cas prévu à l'alinéa 3 de l'article 20 de la NLC, inséré par la loi du 21 mars 1991 [1]. Il n'en va pas de même pour la règle reproduite à l'article 20, § 2, en projet, en raison du fait que cet article 20, à la différence de l'article 20 de la NLC, est divisé en paragraphes.

Mieux vaut dès lors insérer la troisième phrase du paragraphe 2, alinéa 1er, de l'article 20 en projet dans un nouveau paragraphe, en faisant précéder celle-ci des mots « Dans les cas visés aux paragraphes 1er et 2, alinéa 1er, ».

3. Il résulte du système mis en place que lorsque, par exemple, un conseiller communal remplace un échevin malade, il n'acquerra le droit au traitement attaché à la fonction qu'à l'issue d'une période de trois mois alors qu'un tel délai n'est pas prévu en présence d'une autre cause de remplacement.

L'auteur est invité à exposer les justifications objectives et raisonnables de cette différence de traitement.

*

‡ S'agissant d'un avant-projet d'ordonnance, on entend par « fondement juridique » la conformité aux normes supérieures.

[1] Dans le rapport de la Commission de la Chambre, il est précisé ce qui suit (*Doc. parl.*, Chambre, 1990-1991, n° 1306/5, p. 23) : « Le Ministre précise à cet égard que l'échevin qui remplace le bourgmestre ne perçoit que le traitement de bourgmestre. En d'autres termes, il est exclu de cumuler un traitement de bourgmestre et un traitement d'échevin (voir également l'article 20, alinéa 1er, de la nouvelle loi communale) ».

‡LW-CJEWKBJFF-HBCGEQW‡

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 voorontwerp‡, de bevoegdheid van de steller van de handeling en de te vervullen voorafgaande vormvereisten.

Wat die drie punten betreft, geeft het voorontwerp aanleiding tot de volgende opmerkingen.

1. In de Franse tekst van het ontworpen artikel 14*bis*, 3°, dient het woord "congé" te worden vervangen door de woorden "congé parental".

2. Het ontworpen artikel 20, § 2, eerste lid, derde zin, neemt de regel over die thans vervat is in artikel 20, eerste lid, tweede zin, van de Nieuwe Gemeentewet (hierna: NGW), naar luid waarvan de waarnemende schepen niet tegelijk de wedde van burgemeester en die van schepen mag ontvangen.

Die precisering is daarentegen niet opgenomen in het ontworpen artikel 20, § 1, waarin de inhoud van het derde lid van het huidige artikel 20 van de NGW wordt overgenomen.

Uit de parlementaire voorbereiding blijkt dat de tweede zin van artikel 20, eerste lid, van de NGW ook van toepassing is op het geval waarin het derde lid van artikel 20 van de NGW voorziet en dat is ingevoegd bij de wet van 21 maart 1991[1]. Dat geldt evenwel niet voor de in het ontworpen artikel 20, § 2, opgenomen regel, omwille van het feit dat dit artikel 20, in tegenstelling tot artikel 20 van de NGW, is ingedeeld in paragrafen.

Het is dan ook beter de derde zin van paragraaf 2, eerste lid, van het ontworpen artikel 20 in te voegen in een nieuwe paragraaf, voorafgegaan door de woorden "In de gevallen bedoeld in de paragrafen één en twee, eerste lid,".

3. Uit het ingevoerde systeem volgt dat wanneer bijvoorbeeld een gemeenteraadslid een zieke schepen vervangt, hij pas na een periode van drie maanden het aan de functie verbonden recht op wedde verwerft, terwijl in geval van een andere reden voor vervanging niet in een dergelijke termijn wordt voorzien.

‡ Aangezien het om een voorontwerp van ordonnantie gaat, wordt onder "rechtsgrond" de overeenstemming met de hogere rechtsnormen verstaan.

[1] In het verslag van de Kamercommissie wordt het volgende gepreciseerd *(Parl.St.* Kamer, 1990-91, nr. 1306/5, 23): "De Minister verduidelijkt hierbij dat de schepen die de burgemeester vervangt, enkel de burgemeesterswedde uitbetaald krijgt. Het is met andere woorden uitgesloten een burgemeesters- en schepenwedde te cumuleren (zie ook artikel 20, 1e lid, van de nieuwe gemeentewet)".

‡LW-CJEWKBJFF-HBCGEQW‡

De steller van het ontwerp wordt verzocht de objectieve en redelijke rechtvaardigingsgronden voor dat verschil in behandeling uiteen te zetten.

LE GREFFIER – DE GRIFFIER LE PRÉSIDENT – DE VOORZITTER

Charles-Henri VAN HOVE Martine BAGUET

#LW-CJEWKBJFF-HBCGEQW#