



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 75.179/16
van 2 februari 2024

avis 75.179/16
du 2 février 2024

over

sur

een voorontwerp van
ordonnantie 'tot wijziging van
de organieke wet van
8 juli 1976 betreffende de
openbare centra voor
maatschappelijk welzijn'

un avant-projet d'ordonnance
'modifiant la loi du
8 juillet 1976 organique des
centres publics d'action
sociale'

Op 21 december 2023 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Ministers, Leden van het Verenigd College van de Gemeenschappelijke Gemeenschapscommissie, bevoegd voor Welzijn verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een voorontwerp van ordonnantie ‘tot wijziging van de organieke wet van 8 juli 1976 betreffende de openbare centra voor maatschappelijk welzijn’.

Het voorontwerp is door de zestiende kamer onderzocht op 30 januari 2024. De kamer was samengesteld uit Pierre LEFRANC, wnd. kamervoorzitter, Toon MOONEN en Tim CORTHAUT, staatsraden, Johan PUT, assessor, en Eline YOSHIMI, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Lise VANDENHENDE, adjunct-auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Toon MOONEN, staatsraad.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 2 februari 2024.

*

Le 21 décembre 2023, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par les Ministres, Membres du Collège réuni de la Commission communautaire commune, en charge de l'Action sociale à communiquer un avis dans un délai de trente jours, sur un avant-projet d'ordonnance ‘modifiant la loi du 8 juillet 1976 organique des centres publics d'action sociale’.

L'avant-projet a été examiné par la seizième chambre le 30 janvier 2024. La chambre était composée de Pierre LEFRANC, président de chambre f.f., Toon MOONEN et Tim CORTHAUT, conseillers d'État, Johan PUT, assesseur, et Eline YOSHIMI, greffier.

Le rapport a été présenté par Lise VANDENHENDE, auditeur adjoint.

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

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 2 février 2024.

*

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 rechtsgrond¹, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

STREKKING VAN HET VOORONTWERP

2. Het voor advies voorgelegde voorontwerp van ordonnantie van de Gemeenschappelijke Gemeenschapscommissie strekt tot de wijziging van de organieke wet van 8 juli 1976 ‘betreffende de openbare centra voor maatschappelijk welzijn’ (hierna: OCMW-wet).²

De wijzigingen betreffen vooreerst de schorsing of afzetting van een lid van de raad voor maatschappelijk welzijn (artikel 2 van het voorontwerp), de samenstelling van het kabinet van de voorzitter van de raad (artikel 3) en de wijze van vaststelling en navolging van deontologische en ethische regels van de raad (artikel 4). Daarnaast beoogt het voorontwerp het actualiseren van een aantal bepalingen waarin wordt verwezen naar de regels inzake overheidsopdrachten te vereenvoudigen, door er verwijzingen in op te nemen naar de federale regels ter zake (artikelen 5 en 6).

De artikelen 2 tot 4 van de aan te nemen ordonnantie treden in werking vanaf de datum van de volledige hernieuwing van de gemeenteraden die voortvloeit uit de gemeenteraadsverkiezingen van 2024 (artikel 7).

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 1

3. Vermits de aan te nemen ordonnantie geen betrekking heeft op een aangelegenheid als bedoeld in artikel 138 van de Grondwet, moet het tweede lid van artikel 1 van het voorontwerp worden weggelaten.

Artikel 3

4. In de Nederlandse tekst van het ontworpen artikel 25, § 6, derde lid, van de OCMW-wet moet worden geschreven “eerste lid, a) tot d)” in plaats van “lid 1, a) à d)”.

¹ Aangezien het om een voorontwerp van ordonnantie gaat, wordt onder “rechtsgrond” de overeenstemming met de hogere rechtsnormen verstaan.

² Zie ook het voorontwerp van gezamenlijke ordonnantie van het Brusselse Hoofdstedelijke Gewest en de Gemeenschappelijke Gemeenschapscommissie ‘betreffende het lokaal bestuur’, waarover de Raad van State op 6 november 2023 advies 74.484/4 heeft gegeven.

5. Voor zover het de bedoeling is dat de beperking van de mogelijkheid tot detachering in het ontworpen artikel 25, § 6, vierde lid, laatste zin, van de OCMW-wet enkel betrekking heeft op detacheringen naar het kabinet van de voorzitter van de raad voor maatschappelijk welzijn, dient die zin te worden aangevuld met de zinsnede “naar het kabinet van de voorzitter”.

Artikelen 5 en 6

6. In de Nederlandse tekst van de inleidende zin van artikel 6 van het voorontwerp moet worden geschreven “artikel 110, § 1” in plaats van “artikel 110, eerste lid”.

7. De ontworpen artikelen 27, § 1^{ter}, eerste lid, 5°, en tweede lid, en 110, § 1, eerste lid, 9° en 10°, van de OCMW-wet bevatten verwijzingen naar de wetten van 17 juni 2016 ‘inzake overheidsopdrachten’ en ‘betreffende de concessieovereenkomsten’ en naar het koninklijk besluit van 18 april 2017 ‘plaatsing overheidsopdrachten in de klassieke sectoren’.

Afgezien van de nadelen die inherent zijn aan het dynamisch verwijzen naar een regeling die behoort tot de bevoegdheid van een andere overheid,³ kan het gebruikmaken ervan in het voorliggende geval, mede gelet op de (legitieme) doelstelling die eraan ten grondslag ligt, namelijk de afstemming op een aantal regels inzake overheidsopdrachten te waarborgen, toelaatbaar worden geacht. Het staat dan wel aan de ordonnantiegever om er nauwkeurig op toe te zien dat de eventuele wijzigingen die de federale overheid aan haar regeling aanbrengt, wel degelijk nog overeenstemmen met de beleidsintenties van de Gemeenschappelijke Gemeenschapscommissie.

*

³ In dit geval de federale overheid, die haar regeling immers kan wijzigen, vervangen of opheffen, hetgeen aanleiding kan geven tot rechtsonzekerheid wat betreft de toepassing van de ontworpen regeling.

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 ¹ et l'accomplissement des formalités prescrites.

*

PORTÉE DE L'AVANT-PROJET

2. L'avant-projet d'ordonnance de la Commission communautaire commune soumis pour avis a pour objet de modifier la loi organique du 8 juillet 1976 'des centres publics d'action sociale' (ci-après : loi sur les CPAS) ².

Les modifications concernent tout d'abord la suspension ou la révocation d'un membre du conseil de l'action sociale (article 2 de l'avant-projet), la composition du cabinet du président du conseil (article 3) et le mode de détermination et de suivi des règles déontologiques et d'éthique du conseil (article 4). Par ailleurs, l'avant-projet vise à simplifier l'actualisation d'un certain nombre de dispositions qui renvoient aux règles en matière de marchés publics en y incluant des références aux règles fédérales en la matière (articles 5 et 6).

Les articles 2 à 4 de l'ordonnance à adopter entrent en vigueur à dater du renouvellement intégral des conseils communaux résultant des élections communales de 2024 (article 7).

EXAMEN DU TEXTE

Article 1^{er}

3. Dès lors que l'ordonnance à adopter ne concerne pas une matière visée à l'article 138 de la Constitution, il y a lieu d'omettre l'alinéa 2 de l'article 1^{er} de l'avant-projet.

Article 3

4. Dans le texte néerlandais de l'article 25, § 6, alinéa 3, en projet, de la loi sur les CPAS, on écrira « eerste lid, a) tot d) » au lieu de « lid 1, a) à d) ».

5. Pour autant que l'intention soit de faire porter la limitation de la possibilité de détachement prévue à l'article 25, § 6, alinéa 4, dernière phrase, en projet, de la loi sur les CPAS

¹ S'agissant d'un avant-projet d'ordonnance, on entend par « fondement juridique » la conformité avec les normes supérieures.

² Voir aussi l'avant-projet d'ordonnance conjointe de la Région de Bruxelles-Capitale et de la Commission communautaire commune 'relative à la gouvernance locale', sur lequel le Conseil d'État a donné, le 6 novembre 2023, l'avis 74.484/4.

uniquement sur les détachements au cabinet du président du conseil de l'action sociale, il convient de compléter cette phrase par le segment de phrase « au cabinet du président ».

Articles 5 et 6

6. Dans le texte néerlandais de la phrase liminaire de l'article 6 de l'avant-projet, on écrira « artikel 110, § 1 » au lieu de « artikel 110, eerste lid ».

7. Les articles 27, § 1^{er}*ter*, alinéa 1^{er}, 5°, et alinéa 2, et 110, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 9° et 10°, en projet, de la loi sur les CPAS contiennent des références aux lois du 17 juin 2016 'relative aux marchés publics' et 'relative aux contrats de concession' et à l'arrêté royal du 18 avril 2017 'relatif à la passation des marchés publics dans les secteurs classiques'.

Indépendamment des inconvénients inhérents à la référence dynamique à un régime qui relève de la compétence d'une autre autorité³, son utilisation en l'espèce, compte tenu notamment de l'objectif (légitime) qui la sous-tend, à savoir garantir l'harmonisation avec un certain nombre de règles en matière de marchés publics, peut être jugée admissible. Il appartient alors au législateur communautaire bruxellois de veiller scrupuleusement à ce que les éventuelles modifications apportées par l'autorité fédérale à son régime correspondent encore bien aux intentions politiques de la Commission communautaire commune.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Eline YOSHIMI

Pierre LEFRANC

³ En l'occurrence l'autorité fédérale, qui peut en effet modifier, remplacer ou abroger son régime, ce qui peut être source d'insécurité juridique en ce qui concerne l'application du régime en projet.