

FEDERALE OVERHEIDSDIENST BUITENLANDSE ZAKEN,
BUITENLANDSE HANDEL
EN ONTWIKKELINGSSAMENWERKING

[C – 2018/31870]

8 JULI 2018. — Koninklijk besluit tot wijziging van het koninklijk besluit van 5 maart 2015 houdende de organisatie van de Federale Overheidsdienst Buitenlandse Zaken, Buitenlandse Handel en Ontwikkelingssamenwerking. — Erratum

In het *Belgisch Staatsblad* van 7 augustus 2018, pagina 62060, wordt de publicatie C-2018/31639 ingetrokken.

Dit besluit werd immers reeds gepubliceerd in het *Belgisch Staatsblad* van 19 juli 2018, pagina 57717, en is derhalve in werking getreden op 29 juli 2018.

SERVICE PUBLIC FEDERAL AFFAIRES ETRANGERES,
COMMERCE EXTERIEUR
ET COOPERATION AU DEVELOPPEMENT

[C – 2018/31870]

8 JUILLET 2018. — Arrêté royal modifiant l'arrêté royal du 5 mars 2015 portant organisation du Service public fédéral Affaires étrangères, Commerce extérieur et Coopération au Développement. — Erratum

Au *Moniteur belge* du 7 août 2018, page 62060, la publication C-2018/31639 est retirée.

Cet arrêté a en effet déjà été publié au *Moniteur belge* du 19 juillet 2018, page 57717, et est dès lors entré en vigueur le 29 juillet 2018.

FEDERALE OVERHEIDSDIENST BUITENLANDSE ZAKEN,
BUITENLANDSE HANDEL
EN ONTWIKKELINGSSAMENWERKING

[C – 2018/31869]

8 JULI 2018. — Koninklijk besluit tot wijziging van het koninklijk besluit van 5 maart 2015 houdende de organisatie van de Federale Overheidsdienst Buitenlandse Zaken, Buitenlandse Handel en Ontwikkelingssamenwerking. — Erratum

In het *Belgisch Staatsblad* van 19 juli 2018 dienen de volgende correcties te worden aangebracht:

1. Op pagina 57719, in artikel 6 van de Franse tekst van het koninklijk besluit van 8 juli 2018 tot wijziging van het koninklijk besluit van 5 maart 2015 houdende de organisatie van de Federale Overheidsdienst Buitenlandse Zaken, Buitenlandse Handel en Ontwikkelingssamenwerking, dient "ayons" te worden gelezen in plaats van "avons".

2. Voor het koninklijk besluit van 8 juli 2018 tot wijziging van het koninklijk besluit van 5 maart 2015 houdende de organisatie van de Federale Overheidsdienst Buitenlandse Zaken, Buitenlandse Handel en Ontwikkelingssamenwerking, gepubliceerd op pagina 57717, dienen het Verslag aan de Koning en het advies van de Raad van State betreffende het koninklijk besluit van 8 juli 2018 tot wijziging van het koninklijk besluit van 5 maart 2015 houdende de organisatie van de Federale Overheidsdienst Buitenlandse Zaken, Buitenlandse Handel en Ontwikkelingssamenwerking, die als volgt luiden, te worden opgenomen:

VERSLAG AAN DE KONING

Sire,

Inleiding

Het ontwerp van koninklijk besluit waarvan wij de eer hebben het ter ondertekening aan Uwe Majesteit voor te leggen, heeft een dubbel doel.

Dit besluit brengt, enerzijds, enkele punctuele wijzigingen aan die worden toegelicht bij de artikelsgewijze bespreking (zie infra nr. 2).

Anderzijds heeft dit besluit tot doel tegemoet te komen aan de gevolgen van de vernietiging van de artikelen 21 en 22 van het koninklijk besluit van 5 maart 2015 houdende de organisatie van de Federale Overheidsdienst Buitenlandse Zaken, Buitenlandse Handel en Ontwikkelingssamenwerking, hierna het organiek reglement, door het arrest nr. 234.746 van 17 mei 2016 van de Raad van State.

De vernietigde artikelen 21 en 22 van het organiek reglement voorzagen in de mogelijkheid om respectievelijk personen die niet behoren tot de buitenlandse carrière en de consulaire carrière te belasten met een bijzondere zending en, onder bepaalde voorwaarden, de ambtenaren van het Rijkspersoneel van de FOD te belasten met het tijdelijk uitoefenen van een functie op post.

Het beoogde doel was uiteraard niet de verschillende statuten en carrières gelijk te stellen, maar wel een zekere flexibiliteit te creëren om te kunnen antwoorden op concrete noden die zich in de praktijk stellen, zoals de afwezigheid van kandidaten van de buitenlandse carrière en de consulaire carrière voor sommige posten.

De Raad van State heeft deze bepalingen vernietigd wegens een schending van de principes van gelijkheid en non-discriminatie in de artikelen 10 en 11 van de Grondwet.

Wat artikel 21 van het organiek reglement betreft, oordeelde de Raad van State dat de mogelijkheid om personen die niet behoren tot de buitenlandse carrière in het kader van een bijzondere zending aan te stellen als posthoofd, niet verenigbaar was met de gelijkheid van de kandidaten en de gelijke toegang tot het openbaar ambt.

Wat artikel 22 van het organiek reglement betreft, merkte de Raad van State op dat dit artikel discriminatoir was ten opzichte van de ambtenaren van de buitenlandse carrière, doordat, enerzijds, de toegang tot de functies andere dan die van posthoofd niet beperkt was

SERVICE PUBLIC FEDERAL AFFAIRES ETRANGERES,
COMMERCE EXTERIEUR
ET COOPERATION AU DEVELOPPEMENT

[C – 2018/31869]

8 JUILLET 2018. — Arrêté royal modifiant l'arrêté royal du 5 mars 2015 portant organisation du Service public fédéral Affaires étrangères, Commerce extérieur et Coopération au Développement. — Erratum

Au *Moniteur belge* du 19 juillet 2018, il y a lieu d'apporter les corrections suivantes :

1. A la page 57719, dans l'article 6 du texte français de l'arrêté royal du 8 juillet 2018 modifiant l'arrêté royal du 5 mars 2015 portant organisation du Service public fédéral Affaires étrangères, Commerce extérieur et Coopération au Développement, il y a lieu de lire « ayons » au lieu de « avons ».

2. Avant l'arrêté royal du 8 juillet 2018 modifiant l'arrêté royal du 5 mars 2015 portant organisation du Service public fédéral Affaires étrangères, Commerce extérieur et Coopération au Développement, publié à la page 57717, il y a lieu d'ajouter le Rapport au Roi et l'avis du Conseil d'Etat concernant l'arrêté royal du 8 juillet 2018 modifiant l'arrêté royal du 5 mars 2015 portant organisation du Service public fédéral Affaires étrangères, Commerce extérieur et Coopération au Développement, rédigés comme suit:

RAPPORT AU ROI

Sire,

Introduction

Le projet d'arrêté royal que nous avons l'honneur de soumettre à Votre Majesté poursuit un double objectif.

Le présent arrêté apporte, d'une part, quelques modifications ponctuelles qui sont expliquées dans la discussion des articles (voir infra n° 2).

D'autre part, le présent arrêté vise à pallier les conséquences de l'annulation des articles 21 et 22 de l'arrêté royal du 5 mars 2015 portant organisation du Service public fédéral Affaires étrangères, Commerce extérieur et Coopération au Développement, ci-après le règlement organique, par l'arrêt n° 234.746 du 17 mai 2016 du Conseil d'Etat.

Les articles 21 et 22 annulés du règlement organique permettaient respectivement de charger des personnes qui n'appartiennent pas à la carrière extérieure et à la carrière consulaire d'une mission spéciale et de charger, sous certaines conditions, les agents de l'Etat du SPF de l'exercice temporaire d'une fonction en poste.

L'objectif poursuivi n'était évidemment pas d'assimiler les différents statuts et carrières, mais bien de créer une certaine flexibilité permettant de répondre à des besoins concrets qui se posent dans la pratique, comme l'absence de candidats de la carrière extérieure et de la carrière consulaire pour certains postes.

Le Conseil d'Etat a annulé ces dispositions au motif d'une violation des principes d'égalité et de non-discrimination et des articles 10 et 11 de la Constitution.

En ce qui concerne l'article 21 du règlement organique, le Conseil d'Etat estimait que la possibilité de désigner comme chef de poste des personnes qui n'appartiennent pas à la carrière extérieure dans le cadre d'une mission spéciale n'était pas compatible avec l'égalité des candidats et l'égal accès aux emplois publics.

En ce qui concerne l'article 22 du règlement organique, le Conseil d'Etat soulève que cet article était discriminatoire à l'égard des agents de la carrière extérieure puisque, d'une part, l'accès aux fonctions autres que celles de chef de poste n'était pas limité aux agents de l'Etat

tot de ambtenaren van het Rijkspersoneel van de FOD behorende tot het niveau A en doordat, anderzijds, het uitzonderlijke karakter en de bijzondere bekwaamheden nodig voor deze tijdelijke aanstelling niet opwegen tegen het feit dat artikel 18, tweede en derde lid van het organiek reglement niet van toepassing is op de ambtenaren van het Rijkspersoneel van de FOD.

In de artikelsgewijze bespreking zal telkens worden toegelicht op welke wijze tegemoet gekomen wordt aan de grieven van de Raad van State.

Artikelsgewijze bespreking

Artikel 1

Artikel 1 van dit besluit beoogt de wijziging van een aantal definities opgenomen in artikel 1, § 1 van het organiek reglement en voegt twee nieuwe definities toe.

In artikel 1, § 1, 6° wordt het woord “ambtenaar” vervangen door het woord “personeelslid”, zodat de functie eveneens betrekking kan hebben op taken die worden uitgevoerd door een contractueel personeelslid.

In artikel 1, § 1, 10° wordt het punt vervangen door een komma, teneinde de toevoeging van twee nieuwe definities in deze paragraaf toe te laten.

Artikel 1, § 1, 11° definieert het begrip “bijzondere noodzaak”. Er is sprake van een bijzondere noodzaak indien er taken moeten worden uitgevoerd die, omwille van de omstandigheden, tijdelijk zowel een uitzonderlijke kennis als een uitzonderlijke ervaring vereisen van diegene die ze invult. Het begrip “bijzondere noodzaak”, dat gehanteerd wordt in het nieuwe artikel 21 van het organiek reglement, beoogt één van de twee hypothesen af te dekken in het kader waarvan het Directiecomité over de mogelijkheid beschikt om, onder bepaalde voorwaarden, af te wijken van de verplichting om ambtenaren van de buitenlandse carrière of de consulaire carrière aan de minister voor te stellen voor de toekenning van een openstaande functie op post.

Hoewel een functie op post in wezen een permanente functie is, kan de situatie zich voordoen waarbij deze functie, omwille van bijvoorbeeld het Belgisch buitenlands beleid of de internationale context, tijdelijk een uitzonderlijke kennis en ervaring vereist, die normalerwijze niet zijn vereist.

Artikel 1, § 1, 12° tot slot definieert het begrip “bijzondere zending”, waarvan de nadere regels voortaan worden opgenomen in het nieuwe artikel 22 van het organiek reglement. Rekening houdend met de opmerkingen van de Raad van State sluit deze definitie uit dat deze zending een functie op post kan betreffen, wat niet belet dat de standplaats van betrokkene, omwille van de efficiënte uitoefening van de bijzondere zending, op een buitenlandse post zou gelokaliseerd worden.

Bijgevolg zal de persoon die, omwille van zijn vertrouwensband met Uwe Majesteit, belast zou worden met een bijzondere zending, nooit de functie van posthoofd kunnen bekleden.

Artikel 2

Artikel 2 van dit besluit beoogt een wijziging van artikel 3 van het organiek reglement, dat de interne organisatie van de FOD betreft.

Artikel 3 somt de Directies-generaal en de Stafdirecties van de FOD op. Bijgevolg vereist een aanpassing van deze structuren op dit moment het aannemen van een koninklijk besluit, wat een relatief zware procedure vormt.

Teneinde een meer soepele aanpassing van de administratieve organisatie van de FOD in het licht van de evoluties van de internationale context en de prioriteiten van België mogelijk te maken, voorziet dit besluit een bevoegdheidsdelegatie aan de Voorzitter van het Directiecomité. De Voorzitter van het Directiecomité zal de structuur en de organisatie van de werkzaamheden van de FOD kunnen bepalen, in overleg met het Directiecomité en na akkoord van de bevoegde ministers.

Artikel 3

Artikel 3 van dit besluit, dat artikel 11 van het organiek reglement wijzigt, moet het Directiecomité toelaten voorstellen aan de Minister te doen inzake de aanstelling van een adjunct-posthoofd of van een ministerraad, onverminderd de bevoegdheid van het Directiecomité, bedoeld in artikel 11, 2° van het organiek reglement, om voorstellen te doen inzake de toekenning van de openstaande functies op post.

Het belang van deze functies in sommige posten verantwoordt een dergelijke maatregel.

du SPF appartenant au niveau A et puisque, d'autre part, le caractère exceptionnel et les qualifications particulières nécessaires pour cette désignation temporaire ne compensaient pas le fait que l'article 18, alinéas 2 et 3 du règlement organique n'est pas applicable aux agents de l'Etat du SPF.

Dans la discussion des articles, il sera à chaque fois expliqué de quelle manière il est répondu aux griefs de Conseil d'Etat.

Discussion des articles

Article 1^{er}

L'article 1^{er} du présent arrêté vise à modifier un certain nombre de définitions reprises à l'article 1^{er}, § 1^{er} du règlement organique et ajoute deux nouvelles définitions.

Dans l'article 1^{er}, § 1^{er}, 6°, le mot « agent » est remplacé par le mot « membre du personnel », de sorte que la fonction puisse également couvrir des tâches qui sont exécutées par un membre du personnel contractuel.

Dans l'article 1^{er}, § 1^{er}, 10°, le point est remplacé par une virgule, afin de permettre l'ajout de deux nouvelles définitions dans ce paragraphe.

L'article 1^{er}, § 1^{er}, 11° définit la notion de « besoin spécial ». Il existe un besoin spécial si des tâches doivent être exécutées qui exigent temporairement, en raison de circonstances, aussi bien une connaissance exceptionnelle qu'une expérience exceptionnelle de celui qui les exécute. La notion de « besoin spécial », qui est utilisée dans le nouvel article 21 du règlement organique, vise à couvrir l'une des deux hypothèses dans le cadre desquelles le Comité de direction dispose de la possibilité, sous certaines conditions, de déroger à l'obligation de proposer au ministre des agents de la carrière extérieure ou de la carrière consulaire pour l'attribution d'une fonction vacante en poste.

Bien qu'une fonction en poste est fondamentalement une fonction permanente, la situation peut survenir dans laquelle cette fonction, en raison par exemple de la politique étrangère belge ou du contexte international, exige temporairement une connaissance et une expérience exceptionnelles, qui normalement ne sont pas exigées.

L'article 1^{er}, § 1^{er}, 12° définit enfin la notion de « mission spéciale », dont les modalités sont désormais reprises dans le nouvel article 22 du règlement organique. Tenant compte des observations du Conseil d'Etat, cette définition exclut que cette mission puisse concerner une fonction en poste, ce qui n'empêche pas que le lieu d'affectation de la personne concernée, en raison de l'exercice efficace de cette mission spéciale, puisse être localisé dans un poste étranger.

Par conséquent, la personne qui, en raison de sa relation de confiance avec Votre majesté, serait chargée d'une mission spéciale, ne pourra jamais occuper la fonction de chef de poste.

Article 2

L'article 2 du présent arrêté vise à modifier l'article 3 du règlement organique, qui concerne l'organisation interne du SPF.

L'article 3 énumère les Directions générales et les Directions d'encadrement du SPF. Par conséquent, une adaptation de ces structures requiert à l'heure actuelle l'adoption d'un arrêté royal, ce qui constitue une procédure relativement lourde.

Afin de permettre une adaptation plus souple de l'organisation administrative du SPF au regard des évolutions du contexte international et des priorités de la Belgique, le présent arrêté prévoit une délégation de compétence au Président du Comité de direction. Le Président du Comité de direction pourra déterminer la structure et l'organisation des activités du SPF, en concertation avec le Comité de direction et après accord des ministres compétents.

Article 3

L'article 3 du présent arrêté, qui modifie l'article 11 du règlement organique, doit permettre au Comité de direction de faire des propositions au ministre relatives à la désignation d'un chef de poste adjoint ou d'un ministre – conseiller, sans préjudice de la compétence du Comité de direction, visée à l'article 11, 2° du règlement organique, de faire des propositions relatives à l'attribution de fonctions vacantes en poste.

L'importance de ces fonctions dans certains postes justifie une telle mesure.

Artikel 4

Artikel 4 van dit besluit, dat de woorden “of van een staffunctie” invoegt in artikel 13 van het organiek reglement, moet het mogelijk maken dat de voorzitter, voor de duur van zijn verhindering, eveneens kan vervangen worden door de houder van de staffunctie van de FOD met het meeste aantal jaren ervaring in managements- en staffuncties binnen de FOD.

Tot op heden was dit enkel mogelijk voor de houders van de managementfuncties.

Aanvankelijk werd gekozen voor de term ‘mandaathouder’, wat leidde tot een opmerking in het advies 63.199/4 van de Raad van State.

Met het oog op de rechtszekerheid werd uiteindelijk gekozen voor de term “houder van een staffunctie” aangezien deze term naadloos aansluit bij de terminologie die wordt gebruikt in het bestaande juridisch kader (koninklijk besluit van 2 oktober 2002 betreffende de aanduiding en de uitoefening van de staffuncties in de federale overheidsdiensten en de programmatorische federale overheidsdiensten) enerzijds en bij de terminologie die reeds gebruikt wordt in het organiek reglement anderzijds.

Artikel 5

Artikel 5 van dit besluit vervangt het geannuleerde artikel 21 van het organiek reglement.

Het nieuwe artikel 21 legt de voorwaarden vast die, omwille van de omstandigheden, moeten toelaten om personen die niet behoren tot de buitenlandse carrière en de consulaire carrière, aan te stellen in functies op post.

Deze mogelijkheid was, voor de ambtenaren van het Rijkspersoneel, reeds voorzien in artikel 35, F, leden 1 tot en met 3 van het ondertussen opgeheven koninklijk besluit van 3 juni 1999 houdende het organiek reglement van het Ministerie van Buitenlandse Zaken, Buitenlandse Handel en Internationale Samenwerking en was, met uitzondering van het feit dat werd vermeld dat het een uitzonderingsmaatregel betrof, aan geen enkele nadere regel onderworpen.

Het is nuttig op te merken dat meerdere keren een beroep werd gedaan op artikel 35F van het koninklijk besluit van 3 juni 1999. Op geen enkel ogenblik gaf de toepassing van dit artikel aanleiding tot bezwaren of contestaties van de ambtenaren van de toenmalige carrière Buitenlandse Dienst.

Ingevolge het arrest nr. 234.746 en het advies 63.199/4 van de Raad van State wordt de mogelijkheid om personen die niet behoren tot de buitenlandse carrière en de consulaire carrière aan te stellen in een functie op post, voortaan aan duidelijkere en striktere voorwaarden onderworpen.

Artikel 21 van het organiek reglement laat het Directiecomité toe om aan de minister voor te stellen een ambtenaar van het Rijkspersoneel van de FOD, een contractueel personeelslid van de FOD die tewerkgesteld is op het hoofdbestuur of de houder van een managementfunctie of een staffunctie van de FOD die niet behoort tot de buitenlandse carrière en tot de carrière van het Rijkspersoneel en die minstens één mandaat bij de FOD heeft voltooid, aan te stellen in een functie op post.

Deze aanstelling is beperkt tot een termijn van maximum vier jaar.

Ingevolge het advies 63.199/4 van de Raad van State werd verduidelijkt dat het gaat om een niet-hernieuwbare termijn.

Voor de contractuele personeelsleden van de FOD, die tewerkgesteld zijn op het hoofdbestuur, wordt bovendien uitdrukkelijk bepaald dat zij niet kunnen worden voorgesteld voor de functie van posthoofd, daar zij, omwille van hun contractuele aanwerving, niet alle bevoegdheden van een posthoofd kunnen uitoefenen (bijvoorbeeld de bevoegdheden inzake burgerlijke stand of notariaat).

De mogelijkheid om personen die niet behoren tot de buitenlandse carrière en de consulaire carrière voor te stellen voor een functie op post, is bovendien aan tal van voorwaarden verbonden.

Artikel 21 voorziet vooreerst dat een dergelijke aanstelling enkel plaats kan vinden indien het Directiecomité heeft vastgesteld dat er zich geen ambtenaren van de buitenlandse carrière of van de consulaire carrière kandidaat hebben gesteld voor de functie op post of dat geen van de ambtenaren van de buitenlandse carrière of de consulaire carrière die zich kandidaat hebben gesteld, voldoet aan de vereisten die voortvloeien uit een bijzondere noodzaak die zich stelt in het kader van de uitoefening van een functie op post.

Twee hypothesen zijn op die manier gedekt.

De eerste hypothese beoogt het geval waarin, zelfs na herhaaldelijke oproepen, geen enkele ambtenaar van de buitenlandse carrière of de consulaire carrière beschikbaar is.

In dat geval kan het Directiecomité dan voorstellen een persoon behorende tot één van de drie categorieën aan te duiden, voor zover deze persoon aan de voorwaarden voldoet.

Article 4

L'article 4 du présent arrêté, qui insère dans l'article 13 du règlement organique les mots « ou d'une fonction d'encadrement », doit permettre que le président puisse également, pour la durée de son empêchement, être remplacé par le titulaire d'une fonction d'encadrement du SPF qui a le plus grand nombre d'années d'expérience dans des fonctions de management et d'encadrement dans le SPF.

Jusqu'à ce jour, cela était seulement possible pour les titulaires de fonctions de management.

Initialement, il avait été opté pour le terme « mandataire », ce qui a conduit à une observation dans l'avis 63.199/4 du Conseil d'Etat.

En vue de garantir la sécurité juridique, il a finalement été opté pour le terme « titulaire d'une fonction d'encadrement » étant donné que ce terme correspond parfaitement d'une part, à la terminologie qui est utilisée dans le cadre juridique existant (arrêté royal du 2 octobre 2002 relatif à la désignation et à l'exercice des fonctions d'encadrement dans les services publics fédéraux et les services publics fédéraux de programmation) et d'autre part, à la terminologie qui est déjà utilisée dans le règlement organique.

Article 5

L'article 5 du présent arrêté remplace l'article 21 annulé du règlement organique.

Le nouvel article 21 fixe les conditions qui doivent, en raison des circonstances, permettre de désigner des personnes qui n'appartiennent pas à la carrière extérieure et à la carrière consulaire dans des fonctions en poste.

Cette possibilité était déjà prévue, pour les agents de l'Etat, dans l'article 35, F, alinéas 1 à 3 de l'arrêté royal du 3 juin 1999 portant règlement organique du Ministère des Affaires étrangères, du Commerce extérieur et de la Coopération internationale, entretemps abrogé, et n'était soumise à aucune modalité, à l'exception du fait qu'il était indiqué qu'il s'agissait d'une mesure exceptionnelle.

Il est utile de souligner qu'il a été fait plusieurs fois appel à l'article 35F de l'arrêté royal du 3 juin 1999. A aucun moment, l'application de cet article n'a conduit à des objections ou des contestations des agents de l'ancienne carrière du Service extérieur.

A la suite de l'arrêt n° 234.746 et de l'avis 63.199/4 du Conseil d'Etat, la possibilité de désigner des personnes qui n'appartiennent pas à la carrière extérieure et à la carrière consulaire dans une fonction en poste, est soumise désormais à des conditions plus claires et plus strictes.

L'article 21 du règlement organique permet au Comité de direction de proposer au ministre de désigner dans une fonction en poste un agent de l'Etat du SPF, un membre du personnel contractuel du SPF qui est employé à l'administration centrale ou le titulaire d'une fonction de management ou d'une fonction d'encadrement du SPF qui n'appartient pas à la carrière extérieure et à la carrière des agents de l'Etat et qui a accompli au moins un mandat auprès du SPF.

Cette désignation est limitée à une durée de maximum quatre ans.

A la suite de l'avis 63.199/4 du Conseil d'Etat, il a été clarifié qu'il s'agit d'une durée non renouvelable.

Pour les membres du personnel contractuel du SPF, qui sont employés à l'administration centrale, il est de plus expressément prévu qu'il ne peuvent pas être proposés pour la fonction de chef de poste, puisqu'ils ne peuvent pas exercer, en raison de leur engagement contractuel, toutes les compétences d'un chef de poste (par exemple, les compétences relatives à l'état civil ou au notariat).

La possibilité de proposer pour une fonction en poste des personnes n'appartenant pas à la carrière extérieure et à la carrière consulaire, est en outre soumise à de nombreuses conditions.

L'article 21 prévoit d'abord qu'une telle désignation ne peut avoir lieu que lorsque le Comité de direction a constaté qu'il n'y a pas d'agents de la carrière extérieure ou de la carrière consulaire qui ont postulé pour la fonction en poste ou qu'aucun des agents de la carrière extérieure ou de la carrière consulaire qui ont postulé, ne satisfait aux exigences résultant d'un besoin spécial qui se pose dans le cadre de l'exercice d'une fonction en poste.

Deux hypothèses sont ainsi couvertes.

La première hypothèse vise le cas où, même après des appels répétés, aucun agent de la carrière extérieure ou de la carrière consulaire n'est disponible.

Dans ce cas, le Comité de direction peut alors proposer de désigner une personne appartenant à l'une des trois catégories, pour autant que cette personne satisfasse aux conditions.

Er wordt vastgesteld dat, ook na herhaaldelijke oproepen, openstaande functies op post vacant blijven en niet kunnen worden ingevuld. Dit probleem zal in de komende jaren vermoedelijk nog verergeren rekening houdend met de specifieke kenmerken van de buitenlandse carrière.

In de leeftijdspiramide van de buitenlandse carrière zijn de leeftijdscategorieën 56-60 jaar (109 voltijdsequivalenten) en 61-65 jaar (102 voltijdsequivalenten) immers het best vertegenwoordigd, waardoor er, in de komende tien jaar, gemiddeld 20 ambtenaren per jaar de FOD zullen verlaten.

Er wordt getracht deze vertrekken op te vangen door regelmatig te voorzien in selecties voor de toegang tot de buitenlandse carrière.

Zo traden op 1 mei 2018 nog 11 stagiairs van de buitenlandse carrière in dienst en wordt gehoopt in mei 2019 30 bijkomende stagiairs in dienst te kunnen nemen.

In de praktijk ligt er evenwel een periode van 15 maanden tussen het opstarten van een procedure bij Selor en de indiensttreding van stagiairs. Bovendien leveren de selecties niet steeds het verhoopte aantal stagiairs op.

Bijgevolg wordt het in de komende jaren een enorme uitdaging om de personeelsaantallen te handhaven en het bestaande postennetwerk adequaat te bemannen.

Teneinde het hoofd te bieden aan dit tijdelijk probleem en zo de continuïteit van de openbare dienst te garanderen, is voorzien dat personen die niet behoren tot de buitenlandse en de consulaire carrière kunnen aangeduid worden voor een functie op post in de eerste van de beoogde hypothesen, met name wanneer er geen ambtenaren van de buitenlandse carrière of van de consulaire carrière gepostuleerd hebben voor de functie.

In de tweede hypothese, waarbij er wel ambtenaren van de buitenlandse carrière of de consulaire carrière beschikbaar zijn, is de mogelijkheid om personen aan te stellen die niet behoren tot de buitenlandse carrière en de consulaire carrière vergezeld van bijkomende voorwaarden.

De eerste voorwaarde bestaat erin dat eerst een bijzondere noodzaak zal moeten worden vastgesteld in het kader van de uitoefening van de functie op post. Deze bijzondere noodzaak wordt in artikel 1, § 1, 11° gedefinieerd als de verwezenlijking van taken die, omwille van de omstandigheden, tijdelijk een uitzonderlijke kennis en ervaring vereisen.

De tweede voorwaarde bestaat erin dat het Directiecomité zal moeten vastgesteld hebben dat geen van de ambtenaren van de buitenlandse carrière of de consulaire carrière die zich kandidaat hebben gesteld, daarover beschikken.

De ambtenaren van de buitenlandse carrière en de consulaire carrière behouden op die manier, in beide hypothesen, de voorrang.

De 'toegangsvoorwaarden' voor personen die niet behoren tot de buitenlandse carrière en de consulaire carrière voor de aanstelling in een functie op post worden eveneens bepaald. Deze voorwaarden zijn cumulatief.

Om in aanmerking te kunnen worden genomen met het oog op een aanstelling in een functie op post, moeten deze personen tot hetzelfde niveau en, desgevallend, tot dezelfde klasse behoren als die van de functie op post.

Hiermee wordt tegemoet gekomen aan de vrees van Raad van State dat personen die niet behoren tot de buitenlandse carrière en de consulaire carrière voortaan zouden kunnen worden aangesteld in elke functie op post.

Bijgevolg zal het evenmin mogelijk zijn dat de ambtenaren van de buitenlandse carrière, die allen tot het niveau A behoren, in concurrentie worden gesteld met ambtenaren van het Rijkspersoneel van de FOD van een lager niveau.

Zo zullen ambtenaren van het Rijkspersoneel van de FOD van niveau B enkel in aanmerking komen voor functies die in de regel voorbehouden zijn aan de ambtenaren van de consulaire carrière, die allen tot het niveau C behoren.

De personen die niet behoren tot de buitenlandse en de consulaire carrière moeten ook, om aangesteld te kunnen worden op post, beschikken over een nuttige en aantoonbare ervaring van minimum zes jaar in de materies die het voorwerp uitmaken van de functie op post en voldoen aan identieke vereisten inzake talenkennis als de ambtenaren van de buitenlandse carrière en de consulaire carrière.

De Raad van State merkt in haar advies 63.199/4 op dat deze voorwaarde inzake ervaring veronderstelt dat kan aangetoond worden dat het lid van de personeelsformatie van de FOD nuttige ervaring heeft kunnen verwerven met het oog op het uitoefenen van een functie op post.

Ter zake kan opgemerkt worden dat het gaat om ervaring in de materies die het voorwerp uitmaken van de precieze functie op post.

Het kan bijvoorbeeld een ervaring betreffen in de bilaterale betrekkingen met een bepaald land, de mensenrechten, ontwikkelings samenwerking, specifieke aspecten van het EU-beleid, ...

Il est constaté que, même après des appels répétés, des fonctions en poste restent vacantes et ne peuvent être remplies. Ce problème s'aggravera probablement encore dans les années à venir tenant compte des caractéristiques spécifiques de la carrière extérieure.

Dans la pyramide des âges de la carrière extérieure, les catégories d'âge 56-60 ans (109 équivalents temps plein) et 61-65 ans (102 équivalents temps plein) sont en effet les mieux représentées, de sorte que, dans les dix prochaines années, en moyenne 20 agents par année quitteront le SPF.

Il est tenté de faire face à ces départs en prévoyant de manière régulière des sélections pour l'accès à la carrière extérieure.

Ainsi, au 1^{er} mai 2018, 11 stagiaires de la carrière extérieure sont entrés en service et il est espéré qu'en mai 2019, 30 stagiaires supplémentaires puissent entrer en service.

Toutefois, dans la pratique, une période de 15 mois s'écoule entre le lancement d'une procédure auprès de Selor et l'entrée en service de stagiaires. De plus, les sélections ne procurent pas toujours le nombre de stagiaires espéré.

Par conséquent, il y aura dans les années à venir un énorme défi à relever en vue de maintenir les effectifs et de pourvoir de manière adéquate le réseau des postes existant.

Afin de faire face à ce problème temporaire et garantir ainsi la continuité du service public, il est prévu que des personnes n'appartenant pas à la carrière extérieure et consulaire puissent être désignés en poste dans la première des hypothèses visées, c'est-à-dire lorsqu'il n'y a pas d'agents de la carrière extérieure ou de la carrière consulaire qui ont postulé pour la fonction.

Dans la seconde hypothèse, où des agents de la carrière extérieure ou de la carrière consulaire sont disponibles, la possibilité de désigner des personnes qui n'appartiennent pas à la carrière extérieure et à la carrière consulaire est assortie de conditions additionnelles.

La première condition consiste en ce qu'un besoin spécial devra d'abord être constaté dans le cadre de l'exercice de la fonction en poste. Ce besoin spécial est défini à l'article 1^{er}, § 1^{er}, 11° comme la réalisation de tâches qui, en raison des circonstances, nécessitent temporairement une connaissance et une expérience exceptionnelles.

La seconde condition consiste en ce que le Comité de direction devra avoir constaté qu'aucun des agents de la carrière extérieure ou de la carrière consulaire qui ont postulé, en dispose.

Les agents de la carrière extérieure et de la carrière consulaire conservent ainsi, dans les deux hypothèses, une priorité.

Les 'conditions d'accès' pour les personnes qui n'appartiennent pas à la carrière extérieure et à la carrière consulaire pour l'exercice d'une fonction en poste sont également déterminées. Ces conditions sont cumulatives.

Pour pouvoir être prises en considération en vue d'une désignation dans une fonction en poste, ces personnes doivent appartenir au même niveau et, le cas échéant, à la même classe que ceux de la fonction en poste.

Il est ainsi répondu à la crainte du Conseil d'Etat selon laquelle les personnes qui n'appartiennent pas à la carrière extérieure et à la carrière consulaire pourraient désormais être désignées dans chaque fonction.

Par conséquent, il ne sera pas non plus possible que les agents de la carrière extérieure, qui appartiennent tous au niveau A, soient mis en concurrence avec des agents de l'Etat du SPF d'un niveau inférieur.

Ainsi, les agents de l'Etat du SPF de niveau B entreront uniquement en ligne de compte pour des fonctions qui sont en général réservées à des agents de la carrière consulaire, qui appartiennent tous au niveau C.

Les personnes n'appartenant pas à la carrière extérieure et consulaire doivent aussi, pour être affectées en poste, disposer d'une expérience utile et avérée de minimum six ans dans les matières qui font l'objet de la fonction en poste et satisfaire à des exigences de connaissances linguistiques identiques à celles requises des agents de la carrière extérieure et de la carrière consulaire.

Le Conseil d'Etat souligne dans son avis 63.199/4 que cette condition relative à l'expérience suppose qu'il puisse être démontré qu'un agent appartenant au cadre de l'administration du SPF a pu acquérir une expérience utile en vue de l'exercice d'une fonction en poste.

A ce sujet, il peut être souligné qu'il s'agit de l'expérience dans les matières qui font l'objet de la fonction précise en poste.

Il peut s'agir par exemple d'une expérience dans les relations bilatérales avec un pays déterminé, en droits de l'homme, en coopération au développement, dans des aspects spécifiques de la politique de l'Union européenne,...

De personen behorende tot de drie categorieën bedoeld in paragraaf 1, eerste lid kunnen tijdens hun tewerkstelling op het hoofdbestuur eveneens ervaring opdoen in deze materies en werken steeds nauw samen met de ambtenaren van de buitenlandse carrière en de consulaire carrière op post en op het hoofdbestuur.

In sommige gevallen geven zij, in deze materies, zelfs instructies aan de ambtenaren van de buitenlandse carrière en de consulaire carrière.

Tot slot moeten zij, indien het gaat om een functie als posthoofd, eveneens voldoen aan de bijkomende voorwaarden op het vlak van professionele kennis en managementvaardigheden die zouden worden vastgesteld overeenkomstig artikel 19 van het organiek reglement.

Indien het Directiecomité gebruik maakt van artikel 21 op basis van de tweede hypothese, waarbij zij heeft vastgesteld dat geen van de ambtenaren van de buitenlandse carrière of de consulaire carrière die zich kandidaat hebben gesteld, voldoet aan de vereisten die voortvloeien uit een bijzondere noodzaak die zich stelt in het kader van de uitoefening van een functie op post, geldt nog een bijkomende voorwaarde.

In dat geval zullen de personen die niet behoren tot de buitenlandse carrière en de consulaire carrière eveneens moeten voldoen aan de vereisten die voortvloeien uit de bijzondere noodzaak die zich stelt in het kader van de uitoefening van de functie op post.

Paragraaf 4 legt de procedure vast die door het Directiecomité wordt toegepast indien hij toepassing maakt van artikel 21. Derhalve moet dit artikel niet worden onderworpen aan de procedure bepaald overeenkomstig artikel 18, eerste lid van het organiek reglement.

Voorafgaandelijk aan de toepassing van deze procedure zal uiteraard de gewone 'diplomatieke beweging' plaatsvinden, waarbij de ambtenaren van de buitenlandse carrière en de consulaire carrière die in de voorwaarden zijn, kunnen postuleren voor alle functies op post die vrijkomen.

Het is pas wanneer het Directiecomité, in het kader van de gewone diplomatieke beweging, vaststelt dat er geen ambtenaren van de buitenlandse carrière of de consulaire carrière voor een bepaalde functie op post hebben gepostuleerd of dat diegenen die hebben gepostuleerd niet voldoen aan de vereisten die voortvloeien uit de bijzondere noodzaak die zich stelt in het kader van de uitoefening van die functie op post, dat hij een oproep tot kandidaten kan doen aan de drie categorieën personen vermeld in paragraaf 1, eerste lid. Indien het gaat om de functie van posthoofd, worden de contractuele personeelsleden van de FOD, tewerkgesteld op het hoofdbestuur, niet uitgenodigd.

Vervolgens onderzoekt het Directiecomité de gemotiveerde kandidaturen die hij ontvangt en toetst deze kandidaturen aan de voorwaarden opgenomen in paragraaf 3 die hierboven werden toegelicht.

Deze objectieve procedure beoogt de nodige garanties te bieden om tegemoet te komen aan de opmerking van de Raad van State in zijn advies 63.199/4, dat het niet de bedoeling kan zijn om een aantrekkelijke post voor te stellen aan een personeelslid van de FOD onmiddellijk nadat minder aantrekkelijke posten aan ambtenaren van de buitenlandse carrière of de consulaire carrière voorgesteld zijn.

Alle functies op post zullen steeds eerst worden voorgesteld aan de ambtenaren van de buitenlandse carrière en de consulaire carrière.

Tot slot regelt artikel 21, in zijn paragrafen 5 en 6, nog een aantal praktische aspecten.

Paragraaf 5 regelt de wijze waarop deze personen in hun functie op post worden aangesteld.

Paragraaf 6 regelt de rechtspositie van de personen die niet behoren tot de buitenlandse carrière en de consulaire carrière voor de duur van hun aanstelling op post.

Indien het een ambtenaar van het Rijkspersoneel betreft, behoudt hij zijn wedde en zijn rechten inzake bevordering. Hij wordt gelijkgesteld met de ambtenaren van de buitenlandse carrière of de consulaire carrière wat betreft de verloven, de vergoedingen, de evaluatie, de ordemaatregelen en de tuchtregeling.

Indien het een contractueel personeelslid betreft, wordt zijn rechtspositie geregeld door zijn gewijzigde arbeidsovereenkomst.

Indien het de houder van een managementfunctie of een staffunctie van de FOD die niet behoort tot de buitenlandse carrière en tot de carrière van het Rijkspersoneel en minstens één mandaat bij de FOD heeft voltooid betreft, wordt hij, voor de duur van zijn aanstelling, gelijkgesteld met de ambtenaren van de buitenlandse carrière, inclusief wat zijn sociale zekerheid betreft.

Het besluit dat hem aanstelt, zal de nadere regels voorzien betreffende zijn rechten en verplichtingen, zijn verloven, zijn wedde, zijn vergoedingen, zijn evaluatie, de ordemaatregelen en de tuchtregeling.

Indien hij nog een mandaat uitoefent, wordt dit van rechtswege beëindigd op de dag die zijn aanstelling voorafgaat.

Les personnes appartenant aux trois catégories visées au paragraphe 1^{er}, alinéa 1^{er}, peuvent aussi acquérir pendant leur affectation à l'administration centrale de l'expérience dans ces matières et travaillent toujours en étroite collaboration avec les agents de la carrière extérieure et de la carrière consulaire en poste et à l'administration centrale.

Dans certains cas, elles donnent même, dans ces matières, des instructions aux agents de la carrière extérieure et de la carrière consulaire.

Enfin, elles doivent, s'il s'agit d'une fonction de chef de poste, également satisfaire aux conditions additionnelles sur le plan de la connaissance professionnelle et des aptitudes en management qui seraient fixées conformément à l'article 19 du règlement organique.

Si le Comité de direction fait usage de l'article 21 sur base de la deuxième hypothèse, dans laquelle il a constaté qu'aucun des agents de la carrière extérieure ou de la carrière consulaire qui ont postulé ne satisfait aux exigences résultant d'un besoin spécial qui se pose dans le cadre de l'exercice d'une fonction en poste, une condition supplémentaire s'applique encore.

Dans ce cas, les personnes qui n'appartiennent pas à la carrière extérieure et à la carrière consulaire devront également satisfaire aux exigences résultant du besoin spécial qui se pose dans le cadre de l'exercice de la fonction en poste.

Le paragraphe 4 fixe la procédure qui est appliquée par le Comité de direction s'il fait application de l'article 21. Par conséquent, cet article ne doit pas être soumis à la procédure fixée à l'article 18, alinéa 1^{er}, du règlement organique.

Préalablement à l'application de cette procédure se tiendra évidemment le « mouvement diplomatique » ordinaire, dans lequel les agents de la carrière extérieure et de la carrière consulaire qui se trouvent dans les conditions, peuvent postuler pour toutes les fonctions en poste que se libèrent.

C'est seulement lorsque le Comité de direction constate, dans le cadre du mouvement diplomatique ordinaire, qu'il n'y a pas d'agent de la carrière extérieure ou de la carrière consulaire qui a postulé pour une fonction déterminée en poste ou que ceux qui ont postulé ne satisfont pas aux exigences résultant du besoin spécial qui se pose dans le cadre de l'exercice de cette fonction en poste, qu'il peut faire un appel à candidatures aux trois catégories de personnes mentionnées au paragraphe 1^{er}, alinéa 1^{er}. S'il s'agit de la fonction de chef de poste, les membres du personnel contractuel du SPF employés à l'administration centrale, ne sont pas sollicités.

Ensuite, le Comité de direction examine les candidatures motivées qu'il reçoit et vérifie ces candidatures au regard des conditions reprises au paragraphe 3 qui ont été commentées ci-dessus.

Cette procédure objective vise à offrir les garanties nécessaires pour répondre à l'observation du Conseil d'Etat dans son avis 63.199/4, selon laquelle l'intention ne peut être de proposer un poste attractif à un membre du personnel du SPF immédiatement après que des postes moins attractifs aient été proposés aux agents de la carrière extérieure ou de la carrière consulaire.

Toutes les fonctions en poste seront toujours d'abord proposées aux agents de la carrière extérieure et de la carrière consulaire.

Enfin, l'article 21, en ses paragraphes 5 et 6, règle encore un certain nombre d'aspects pratiques.

Le paragraphe 5 règle la manière dont ces personnes sont désignées dans leur fonction en poste.

Le paragraphe 6 règle le régime juridique des personnes qui n'appartiennent pas à la carrière extérieure et à la carrière consulaire pour la durée de leur désignation en poste.

S'il s'agit d'un agent de l'Etat, il conserve son traitement et ses droits à la promotion. Il est assimilé aux agents de la carrière extérieure ou de la carrière consulaire en ce qui concerne les congés, les indemnités, l'évaluation, les mesures d'ordre et le régime disciplinaire.

S'il s'agit d'un membre du personnel contractuel, son régime juridique est régi par son contrat de travail modifié.

S'il s'agit de titulaire d'une fonction de management ou d'une fonction d'encadrement du SPF qui n'appartient pas à la carrière extérieure et à la carrière des agents de l'Etat et qui a accompli au moins un mandat auprès du SPF, il est, pour la durée de sa désignation, assimilé aux agents de la carrière extérieure, y compris en ce qui concerne sa sécurité sociale.

L'arrêté qui le désigne, prévoira les modalités relatives à ses droits et devoirs, à ses congés, à son traitement, à ses indemnités, à son évaluation, aux mesures d'ordre et au régime disciplinaire.

S'il exerce encore un mandat, celui-ci prend fin de plein droit le jour qui précède sa désignation.

Artikel 6

Artikel 22 van het organiek reglement, zoals dit door artikel 6 van dit besluit vervangen wordt, zal Uwe Majesteit toelaten personen met een bijzondere zending te belasten, in artikel 1, § 1, 12° van het organiek reglement gedefinieerd als een opdracht van algemeen belang die verschillend is van een functie op post.

Deze mogelijkheid was reeds voorzien in artikel 18, tweede lid van het ondertussen opgeheven koninklijk besluit van 3 juni 1999 houdende het organiek reglement van het Ministerie van Buitenlandse Zaken, Buitenlandse Handel en Internationale Samenwerking, maar wordt, in tegenstelling tot vroeger, afhankelijk gesteld van het voldaan zijn van twee cumulatieve voorwaarden, namelijk dat Uwe Majesteit een bijzondere band van vertrouwen met deze personen heeft en dat deze personen beschikken over een nuttige en aantoonbare ervaring van minimum zes jaar in de internationale betrekkingen en in de materie die het voorwerp uitmaakt van de bijzondere zending.

Ter zake merkt de Raad van State, in zijn advies 63.199/4, op dat er geen enkele procedure is voorzien voor de aanduiding van deze persoon.

Artikel 167 van de Grondwet belast Uwe Majesteit met de leiding van de internationale betrekkingen en het is, zoals de Raad van State terecht stelt in zijn arrest 234.746, denkbaar dat Uwe Majesteit in het kader van die bevoegdheid, een persoon die niet behoort tot de buitenlandse carrière en de consulaire carrière belast met een bijzonder zending en dit niet alleen op basis van bekwaamheid, maar eveneens op basis van een bijzondere band van vertrouwen.

Aangezien het gaat om cumulatieve voorwaarden waarvan één een bijzondere vertrouwensband is, is het onmogelijk deze personen aan te stellen ingevolge de gebruikelijke oproep tot kandidaten.

Door zowel ervaring te vereisen als een bijzondere band van vertrouwen met Uwe Majesteit is tegemoet gekomen aan de vereisten die voortvloeien uit artikel 167 van de Grondwet.

De duur van de bijzondere zending wordt bepaald in functie van de aard van de zending en bedraagt maximum vier jaar.

Ingevolge het advies 63.199/4 van de Raad van State werd verduidelijkt dat het gaat om een niet-hernieuwbare termijn.

Artikel 22 preciseert bovendien dat het aanstellingsbesluit de aard van de bijzonder zending, de duur ervan alsook de titel die tijdens de bijzondere zending wordt gedragen, vermeldt.

Daarnaast vermeldt artikel 22 eveneens, om tegemoet te komen aan het advies 63.199/4 van de Raad van State, dat de nadere regels inzake de rechten en verplichtingen, de verloven, de wedde, de vergoedingen, de evaluatie, de ordemaatregelen en de tuchtregeling die van toepassing zijn op de persoon die wordt belast met een bijzondere zending worden bepaald in het besluit dat hem aanstelt.

Artikel 7

Dit artikel behoeft geen commentaar.

Wij hebben de eer te zijn,

Sire,
van Uwe Majesteit,
de zeer eerbiedige
en zeer getrouwe dienaars,

De Minister van Buitenlandse Zaken,

D. REYNDERS

De Minister van Ontwikkelingssamenwerking,

A. DE CROO

ADVIES 63.199/4 VAN 18 APRIL 2018 OVER EEN ONTWERP VAN KONINKLIJK BESLUIT 'TOT WIJZIGING VAN HET KONINKLIJK BESLUIT VAN 5 MAART 2015 HOUDENDE DE ORGANISATIE VAN DE FEDERALE OVERHEIDSDIENST BUITENLANDSE ZAKEN, BUITENLANDSE HANDEL EN ONTWIKKELINGSSAMENWERKING'

Op 21 maart 2018 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vice Eerste Minister en Minister van Buitenlandse Zaken en Europese Zaken, belast met Beliris en de Federale Culturele Instellingen verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit 'tot wijziging van het koninklijk besluit van 5 maart 2015 houdende de organisatie van de Federale Overheidsdienst Buitenlandse Zaken, Buitenlandse Handel en Ontwikkelingssamenwerking'.

Article 6

L'article 22 du règlement organique, tel qu'il est remplacé par l'article 6 du présent arrêté, permettra à Votre Majesté de charger des personnes d'une mission spéciale, définie à l'article 1, § 1^{er}, 12° du règlement organique, comme une mission d'intérêt général qui diffère d'une fonction en poste.

Cette possibilité était déjà prévue dans l'article 18, alinéa 2 de l'arrêté royal du 3 juin 1999 portant règlement organique du Ministère des Affaires étrangères, du Commerce extérieur et de la Coopération internationale, entretemps abrogé, mais, contrairement au passé, elle est subordonnée à la satisfaction de deux conditions cumulatives, à savoir que Votre Majesté ait une relation particulière de confiance avec ces personnes et que ces personnes disposent d'une expérience utile et avérée de minimum six ans dans les relations internationales et dans la matière qui fait l'objet de la mission spéciale.

A ce sujet, le Conseil d'Etat observe, dans son avis 63.199/4, qu'aucune procédure n'est prévue pour la désignation de cette personne.

L'article 167 de la Constitution charge Votre Majesté de la direction des relations internationales et il est concevable, comme le relève très justement le Conseil d'Etat dans son arrêt 234.746, que Votre Majesté charge, dans le cadre de cette compétence, une personne qui n'appartient pas à la carrière extérieure et à la carrière consulaire d'une mission spéciale et ce, non seulement sur base de la compétence, mais également sur base d'une relation particulière de confiance.

Etant donné qu'il s'agit de conditions cumulatives dont l'une consiste dans l'existence d'une relation de confiance particulière, il est impossible de désigner ces personnes à la suite d'un appel à candidatures habituel.

En exigeant aussi bien de l'expérience qu'une relation particulière de confiance avec Votre Majesté, il est répondu aux exigences résultant de l'article 167 de la Constitution.

La durée de la mission spéciale est déterminée en fonction de la nature de la mission et peut atteindre maximum quatre ans.

A la suite de l'avis 63.199/4 du Conseil d'Etat, il est clarifié qu'il s'agit d'une durée non-renouvelable.

L'article 22 précise en outre que l'arrêté de désignation mentionne la nature de la mission spéciale, la durée de celle-ci ainsi que le titre qui est porté durant la mission spéciale.

De plus, l'article 22 mentionne également, pour répondre à l'avis 63.199/4 du Conseil d'Etat, que les modalités relatives aux droits et devoirs, aux congés, au traitement, aux indemnités, à l'évaluation, aux mesures d'ordre et au régime disciplinaire qui sont d'application à la personne qui est chargée d'une mission spéciale sont déterminées dans l'arrêté qui la désigne.

Article 7

Cet article ne nécessite pas de commentaires.

Nous avons l'honneur d'être,

Sire,
de Votre Majesté,
les très respectueux
et très fidèles serviteurs,

Le Ministre des Affaires étrangères,

D. REYNDERS

Le Ministre de la Coopération au Développement,

A. DE CROO

AVIS 63.199/4 DU 18 AVRIL 2018 SUR UN PROJET D'ARRÊTÉ ROYAL 'MODIFIANT L'ARRÊTÉ ROYAL DU 5 MARS 2015 PORTANT ORGANISATION DU SERVICE PUBLIC FÉDÉRAL AFFAIRES ÉTRANGÈRES, COMMERCE EXTÉRIEUR ET COOPÉRATION AU DÉVELOPPEMENT'

Le 21 mars 2018, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Vice Premier Ministre et Ministre des Affaires étrangères et européennes, chargé de Beliris et des Institutions culturelles fédérales à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal 'modifiant l'arrêté royal du 5 mars 2015 portant organisation du Service public fédéral Affaires étrangères, Commerce extérieur et Coopération au Développement'.

Het ontwerp is door de vierde kamer onderzocht op 18 april 2018. De kamer was samengesteld uit Martine BAGUET, kamervoorzitter, Luc DETROUX en Bernard BLERO, staatsraden, Sébastien VAN DROOGHENBROECK en Jacques ENGLEBERT, assessoren, en Anne Catherine VAN GEERSDAELE, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Jean Baptiste LEVAUX, auditeur.

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

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 18 april 2018.

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.

GEDEELTELIJKE NIET-ONTVANKELIJKHEID VAN DE ADVIESAANVRAAG

Het ontworpen besluit telt verscheidene bepalingen die louter strekken tot regeling van de taken, de organisatie en de werking van de Federale Overheidsdienst Buitenlandse Zaken, Buitenlandse Handel en Ontwikkelingssamenwerking (hierna te noemen: de FOD).

Dergelijke bepalingen, die tot doel hebben een delegatie van bevoegdheid toe te kennen, hebben te maken met de interne organisatie van de diensten en zijn niet van reglementaire aard in de zin van artikel 3, § 1, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973. (1)

Het komt de afdeling Wetgeving dan ook niet toe zich over dergelijke bepalingen uit te spreken.

Bijgevolg zal niet nader ingegaan worden op de artikelen 2 en 3 van de ontworpen tekst, waarbij wijzigingen aangebracht worden in respectievelijk artikel 3 en artikel 11 van het koninklijk besluit van 5 maart 2015 'houdende de organisatie van de Federale Overheidsdienst Buitenlandse Zaken, Buitenlandse Handel en Ontwikkelingssamenwerking'.

ALGEMENE OPMERKINGEN

1.1. Bij artikel 1 van het ontwerp wordt in artikel 1, § 1, van het koninklijk besluit van 5 maart 2015 een punt 11° ingevoegd waarin "de bijzondere noodzaak" gedefinieerd wordt als "de uitvoering van taken die een bijzondere kennis of een ruime ervaring op hoog niveau vereisen, beide relevant voor de uit te voeren taken, ook wanneer de uit te voeren taken permanente taken zijn".

Dat nieuwe begrip "bijzondere noodzaak" is onder andere nuttig in het ontworpen artikel 21 (artikel 5 van het ontwerp), waarvan paragraaf 1 als volgt luidt: "(...) de ambtenaren van het Rijkspersoneel van de FOD [kunnen] aangesteld worden voor het uitoefenen van een functie op post wanneer er geen ambtenaren van de buitenlandse of de consulaire carrière beschikbaar zijn voor deze functie of wanneer een bijzondere noodzaak rechtvaardigt dat deze ambtenaren aangesteld worden in deze functie."

1.2. Aangezien de ambtenaren van de buitenlandse of de consulaire carrière, wat hun aanwerving en hun statuut betreft, dienen of dienden te voldoen aan bijzondere voorwaarden die verband houden met de specifieke eisen van de functies op post, die substantieel verschillen van de functies van de overige personeelsleden van het algemeen bestuur van de Staat, dient de steller van het ontwerp in staat te zijn om in het licht van het beginsel van gelijkheid en non-discriminatie een verantwoording te geven voor de mogelijkheid om in functies op post, met inbegrip van de functie van posthoofd, personeelsleden aan te stellen die niet aan die bijzondere aanwervingsvoorwaarden hebben moeten voldoen en voor wie niet dezelfde verplichtingen inzake mobiliteit gelden als voor de ambtenaren van de buitenlandse of de consulaire carrière.

De eerste hypothese, namelijk die van de "onbeschikbaarheid" van een ambtenaar van de buitenlandse carrière, volstaat niet om de maatregel in het licht van het gelijkheidsbeginsel te rechtvaardigen. Zoals de Inspecteur van Financiën opmerkt, zijn bepaalde posten vanzelfsprekend aantrekkelijker dan andere. De maatregel zal dan ook alleen aanvaard kunnen worden voor zover een objectieve procedure ingevoerd wordt die ertoe strekt inzonderheid te garanderen dat een

Le projet a été examiné par la quatrième chambre le 18 avril 2018. La chambre était composée de Martine BAGUET, président de chambre, Luc DETROUX et Bernard BLERO, conseillers d'État, Sébastien VAN DROOGHENBROECK et Jacques ENGLEBERT, assesseurs, et Anne Catherine VAN GEERSDAELE, greffier.

Le rapport a été présenté par Jean Baptiste LEVAUX, auditeur.

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

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 18 avril 2018.

Comme la demande d'avis est introduite sur la base de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2°, 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.

IRRECEVABILITÉ PARTIELLE DE LA DEMANDE D'AVIS

Parmi les dispositions de l'arrêté en projet, plusieurs régissent uniquement les missions, l'organisation et le fonctionnement du Service public fédéral Affaires étrangères, Commerce extérieur et Coopération au Développement (ci-après: SPF).

De telles dispositions, qui ont pour objet d'accorder une délégation de compétence, participent de l'organisation interne des services et ne présentent pas un caractère réglementaire au sens de l'article 3, § 1^{er}, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973 (1).

Il n'appartient dès lors pas à la section de législation de se prononcer sur de telles dispositions.

Par conséquent, dans le texte en projet, ne seront pas examinés les articles 2 et 3, qui modifient respectivement les articles 3 et 11 de l'arrêté du 5 mars 2015 'portant organisation du Service public fédéral Affaires étrangères, Commerce extérieur et Coopération au Développement'.

OBSERVATIONS GÉNÉRALES

1.1. L'article 1^{er} du projet ajoute un point 11° à l'article 1^{er}, § 1^{er}, de l'arrêté royal du 5 mars 2015 qui définit « le besoin spécial » comme « la réalisation de tâches qui nécessitent une connaissance particulière ou une grande expérience de haut niveau, toutes deux pertinentes pour les tâches à effectuer, même si les tâches à effectuer sont de nature permanente ».

Cette nouvelle notion de « besoin spécial » trouve son utilité notamment à l'article 21 en projet (article 5 du projet) qui précise, en son paragraphe 1^{er} que « les agents de l'État du SPF peuvent être désignés pour l'exercice d'une fonction en poste lorsqu'aucun agent de la carrière extérieure ou de la carrière consulaire n'est disponible pour cette fonction ou lorsqu'un besoin particulier (lire spécial) justifie de désigner ces agents à cette fonction ».

1.2. Considérant que les agents de la carrière extérieure et de la carrière consulaire sont ou ont été soumis à des conditions particulières quant à leur recrutement et leur statut, fondées sur les exigences spécifiques des fonctions en poste, qui diffèrent substantiellement de celles des autres agents de l'administration générale de l'État, l'auteur du projet doit être en mesure de justifier au regard du principe d'égalité et de non-discrimination la possibilité de désigner à des fonctions en poste, en ce compris celle de chef de poste, des agents qui n'ont pas été soumis à ces conditions particulières de recrutement et qui ne sont pas soumis aux mêmes obligations de mobilité que celles auxquelles sont soumis les agents de la carrière extérieure ou de la carrière consulaire.

La première hypothèse, à savoir celle de l'« indisponibilité » d'un agent de la carrière extérieure, n'est pas suffisante à justifier la mesure au regard du principe d'égalité. Comme le relève l'Inspecteur des Finances, il est évident que certains postes sont davantage attractifs que d'autres. La mesure ne sera donc admissible que pour autant qu'une procédure objective soit mise en place visant à garantir notamment qu'un poste attractif ne sera pas proposé à un agent du SPF

aantrekkelijke post niet aan een personeelslid van de FOD voorgesteld wordt onmiddellijk nadat minder aantrekkelijke posten aan ambtenaren van de buitenlandse of de consulaire carrière voorgesteld zijn.

De tweede hypothese, namelijk die van de "bijzondere noodzaak", doet eveneens twijfels rijzen in het licht van het gelijkheidsbeginsel, doordat dit begrip ook op "permanent uit te voeren taken" betrekking heeft. Zoals de Inspecteur van Financiën eveneens opmerkt, zouden die taken, als ze permanent van aard zijn, in principe door ambtenaren van de buitenlandse of de consulaire carrière uitgevoerd moeten kunnen worden, in voorkomend geval middels een wijziging van of door te voorzien in een specialisatie bij de aanwerving van die ambtenaren.

Hoe dan ook lijkt niet verantwoord te kunnen worden dat de functie van "posthoofd" in deze hypothese aan een personeelslid van de FOD toegekend zou kunnen worden. (2)

De afdeling Wetgeving wijst er bovendien op dat beide voormelde hypothesen in het kader van het ontworpen artikel 21 zich niet samen hoeven voor te doen maar zich ieder apart kunnen voordoen. Daaruit volgt dat een lid van de personeelsformatie van de FOD, die noch tot de buitenlandse, noch tot de consulaire carrière behoort, aangesteld zou kunnen worden om een functie op post uit te oefenen louter op basis van het bestaan van een bijzondere noodzaak, zelfs terwijl ambtenaren van de buitenlandse of de consulaire carrière beschikbaar zouden zijn om die functie uit te oefenen. Dat is maar denkbaar op voorwaarde dat de beschikbare ambtenaar van de buitenlandse of de consulaire carrière niet in staat is om in die bijzondere noodzaak te voorzien.

1.3. De moeilijkheid die rijst door die ontstentenis van afdoende verantwoording althans bij de huidige stand van het dossier dat aan de afdeling Wetgeving bezorgd is – wordt nog groter wat het ontworpen artikel 21, § 2, 2°, betreft, waarin als voorwaarde opgenomen is dat het lid van de personeelsformatie van de FOD dient te "beschikken over een nuttige en aantoonbare ervaring van minimum 6 jaar in de materies die het voorwerp uitmaken van de functie op post".

Die voorwaarde veronderstelt dat aangetoond kan worden dat het lid van de personeelsformatie van de FOD nuttige ervaring heeft kunnen verwerven met het oog op het uitoefenen van een functie op post, dat wil zeggen een functie die bij de buitenlandse of de consulaire carrière uitgeoefend wordt. Het feit te behoren tot hetzelfde niveau, en in voorkomend geval, tot dezelfde klasse als het niveau en de klasse van de functie op post, biedt op het eerste gezicht geen enkele waarborg die zou opwegen tegen de vaststelling dat er potentieel een gebrek is aan overeenstemming tussen een specifieke functie op post van de buitenlandse of de consulaire carrière die in het buitenland uitgeoefend wordt en een functie die bij het Belgische federale bestuur uitgeoefend wordt. Dat klemt des te meer wanneer het, volgens de bewoordingen van het ontworpen artikel 21, § 2, 6°, gaat om de functie van "posthoofd" zodra aan bepaalde bijkomende voorwaarden voldaan zou zijn.

1.4. Zo ook begrijpt de afdeling Wetgeving weliswaar dat de personeelsleden van de FOD die een dergelijke functie op post zouden vervullen, hun wedde, hun rechten op bevordering door verhoging in weddeschaal en hun aanspraken op bevordering zouden behouden, maar heeft ze veel meer moeite om de precieze draagwijdte in te schatten van de woorden "Voor het overige worden zij, rekening houdend met de hen toevertrouwde functie op post en voor de duur van hun aanstelling, gelijkgesteld met de ambtenaren van de buitenlandse of de consulaire carrière".

Wat houdt die "gelijkstelling" precies in? (3)

2. De opmerkingen die zopas zijn gemaakt, zijn nog pertinenter wat het ontworpen artikel 21/1 (artikel 6 van het ontwerp) betreft, aangezien dit artikel betrekking heeft op het contractueel personeel, dat op vergelijkbare voorwaarden toegang zou krijgen tot een functie op post, weliswaar met uitzondering van de functie van posthoofd, voor zover geen enkele ambtenaar van de buitenlandse carrière of van de consulaire carrière en geen enkele ambtenaar van de FOD voor die functie beschikbaar is.

De afdeling Wetgeving vraagt zich overigens af of de toevoeging van een louter "addendum" aan de arbeidsovereenkomst zal volstaan om te voldoen aan de dwingende bepalingen van de wet van 3 juli 1978 'betreffende de arbeidsovereenkomsten', wanneer dat volgens die wet vereist is. Hoewel het denkbaar is dat bij een arbeidsovereenkomst een aanhangsel gevoegd wordt wanneer een van de essentiële elementen ervan gewijzigd wordt, doet het aanwenden van dat instrument immers vragen rijzen wanneer het de bedoeling is om alle essentiële elementen van de oorspronkelijke arbeidsovereenkomst te herzien: de werkgever blijft weliswaar dezelfde, maar er dient van uitgegaan te worden dat de inhoud van de arbeidsprestaties en de bezoldiging niet meer dezelfde zullen zijn, wat ook zal gelden voor de plaats waar de arbeidsprestaties verricht zullen worden, en eventueel de duur ervan of in ieder geval de verdeling ervan over een referentieperiode. De vraag rijst

immédiatement après qu'auront été confiés des postes moins attractifs à des agents de la carrière extérieure ou de la carrière consulaire.

La seconde hypothèse, à savoir celle du « besoin spécial », suscite également des doutes au regard du principe d'égalité, dans la mesure où cette notion vise également « des tâches à effectuer de manière permanente ». Comme le relève à nouveau l'Inspecteur de Finances, s'il s'agit de tâches à caractère permanent, elles devraient en principe pouvoir être exécutées par des agents de la carrière extérieure ou de la carrière consulaire, le cas échéant moyennant une modification ou une spécialisation dans le recrutement de ces agents.

En tout état de cause, il n'apparaît pas pouvoir être justifié que la fonction de « chef de poste » puisse être attribuée à un agent du SPF dans cette hypothèse. (2)

La section de législation observe en outre que dans le cadre de l'article 21 en projet, les deux hypothèses précitées ne sont pas cumulatives mais alternatives. Il s'ensuit qu'un agent appartenant au cadre de l'administration du SPF, qui ne relève pas de la carrière extérieure, ni consulaire, pourrait être désigné pour l'exercice d'une fonction en poste sur le simple fondement de l'existence d'un besoin spécial et alors même que des agents de la carrière extérieure ou consulaire seraient disponibles pour exercer cette fonction. Une telle modalité n'est concevable qu'à la condition qu'il soit objectivement établi que l'agent de la carrière extérieure ou consulaire disponible n'est pas à même de pourvoir à ce besoin spécial.

1.3. La difficulté que pose cette absence de suffisante justification – du moins en l'état actuel du dossier transmis à la section de législation – est renforcée en ce qui concerne l'article 21, § 2, 2°, en projet, qui énonce la condition selon laquelle l'agent du cadre de l'administration du SPF doit « disposer d'une expérience utile et avérée d'au moins six ans dans les matières qui font l'objet de la fonction en poste ».

Cette condition suppose de pouvoir démontrer que l'agent du cadre de l'administration du SPF a pu engranger une expérience utile en vue de l'exercice d'une fonction en poste, c'est à dire exercée dans la carrière extérieure ou la carrière consulaire. Le fait d'appartenir au même niveau, et le cas échéant, à la même classe que le niveau et la classe de la fonction en poste n'offre à priori aucune garantie qui compenserait ce constat d'inadéquation potentielle entre une fonction en poste spécifique de la carrière extérieure ou de la carrière consulaire exercée à l'étranger et une fonction exercée dans l'administration fédérale belge. Cette interrogation est encore accrue s'agissant, aux termes de l'article 21, § 2, 6°, en projet, de la fonction de « chef de poste » dès lors que certaines conditions supplémentaires seraient rencontrées.

1.4. De même, si la section de législation comprend que les agents du SPF qui rempliraient une telle fonction en poste, conserveraient leur traitement, leurs droits à la promotion par avancement barémique et leurs titres de promotion, il lui apparaît beaucoup plus malaisé de percevoir exactement la portée des mots « pour le reste, ils sont assimilés aux agents de la carrière extérieure et de la carrière consulaire, compte tenu de la fonction qui leur est attribuée en poste et pour la durée de leur désignation ».

En quoi consiste précisément cette « assimilation » ? (3)

2. Les observations qui viennent d'être formulées, revêtent encore plus d'acuité en ce qui concerne l'article 21/1 en projet (article 6 du projet) en ce qu'il concerne le personnel contractuel qui, dans des conditions similaires, pourraient accéder à une fonction en poste, à l'exception – il est vrai – de celle de chef de poste, et ce pour autant qu'il n'y ait aucun agent de la carrière extérieure, de la carrière consulaire ou un agent du SPF qui soit disponible pour cette fonction.

La section de législation se demande d'ailleurs comment un simple « addendum » au contrat suffira à rencontrer, lorsqu'elle l'impose, les dispositions impératives de la loi du 3 juillet 1978 'relative aux contrats de travail'. En effet, si un avenant se conçoit lorsque l'un des éléments essentiels du contrat de travail est modifié, le recours à cet instrument pose question dès lors qu'il s'agit de revoir l'ensemble des éléments essentiels du contrat de base : certes, l'employeur sera le même mais il faut supposer que le contenu des prestations de travail et la rémunération seront différentes de même que le lieu où s'effectueront les prestations de travail et éventuellement leur durée ou, en tout cas, leur répartition sur une période de référence. En d'autres termes, la relation de travail ne s'initie-t-elle pas, dans une telle hypothèse, sur une base nouvelle et même dans un cadre nouveau puisque l'engagement de contractuels se place encore aujourd'hui au SPF, comme le fait

met andere woorden of de arbeidsrelatie in een dergelijke hypothese niet op een nieuwe basis en zelfs binnen een nieuw kader van start gaat, aangezien de indienstneming van contractuele personeelsleden bij de FOD, zoals de Inspecteur van Financiën in zijn advies opmerkt, thans nog steeds plaatsvindt binnen het kader van het koninklijk besluit van 2 december 1998 'waarbij administraties en andere diensten van de ministeries en instellingen van openbaar nut gemachtigd worden contractuelen in dienst te nemen om te voldoen aan uitzonderlijke en tijdelijke personeelsbehoeften' dat qua doel en regeling grondig verschilt van datgene wat nagestreefd wordt met de indienstneming bij de buitenlandse of de consulaire carrière.

3. Deze opmerkingen gelden mutatis mutandis eveneens voor artikel 7, dat betrekking heeft op de indienstneming van houders van een management- of staffunctie, voor zover zij, zoals bepaald wordt in het ontworpen artikel 21/2, § 1, eerste lid, niet behoren tot de buitenlandse carrière en geen federaal ambtenaar zijn. In casu gelden die opmerkingen des te meer daar niet bepaald wordt dat de overheid dient na te gaan of geen enkele ambtenaar van de buitenlandse of de consulaire carrière en geen enkel personeelslid van de FOD voor die functie beschikbaar is, terwijl de houder van een management- of staffunctie die in het kader van een functie op post in dienst genomen wordt aan een "bijzondere noodzaak" moet beantwoorden.

4. Bij artikel 8 van het ontwerp wordt de Koning ertoe gemachtigd een persoon te belasten met een "bijzondere zending" op de voorwaarden bepaald in het ontworpen artikel 22, § 1. Er is in geen enkele procedure voorzien voor de benoeming van die persoon. Aangezien het om een functie van expert gaat, wat bevestigd wordt in het ontworpen artikel 22, § 1, 2°, naar luid waarvan een "nuttige en aantoonbare ervaring van minimum 6 jaar in internationale betrekkingen en in de materie die het voorwerp uitmaakt van de bijzondere zending" vereist is, spreekt het vanzelf dat een persoon pas voor een dergelijke "bijzondere zending" aangesteld zal kunnen worden nadat met inachtneming van het beginsel van gelijke toegang tot openbare betrekkingen een oproep tot gegadigden gedaan is.

5. Kortom, het ontwerp moet grondig herzien worden opdat het geen schending oplevert van het beginsel van gelijke toegang tot openbare betrekkingen en bijgevolg van het beginsel van gelijke behandeling en non-discriminatie. Onder dat belangrijk voorbehoud worden de volgende bijzondere opmerkingen gemaakt.

BIJZONDERE OPMERKINGEN

AANHEF

1. In de aanhef dient inzonderheid melding gemaakt te worden van de teksten die bij het ontworpen besluit gewijzigd, opgeheven of ingetrokken worden. (4)

Aangezien het ontwerp strekt tot wijziging van het koninklijk besluit van 5 maart 2015, dient in een nieuw lid naar dat besluit verwezen te worden.

2. In het vierde lid wordt verwezen naar de akkoordbevinding van de "Staatssecretaris voor Ambtenarenzaken, gegeven op 22 december 2017".

Het ontwerp is evenwel akkoord bevonden door de Minister van Ambtenarenzaken, en wel op 21 december 2017.

De aanhef dient in dit opzicht gecorrigeerd te worden.

3. In de aanhef moet vermeld worden dat de verplichte voorafgaande vormvereisten zijn vervuld. Krachtens artikel 6, § 1, derde lid, van het koninklijk besluit van 2 oktober 1937 'houdende het statuut van het Rijkspersoneel', is het advies van het directiecomité een dergelijk verplicht voorafgaand vormvereiste. (5)

Bijgevolg dient in een nieuw lid verwezen te worden naar het advies van het directiecomité d.d. 17 maart 2017, waarvan een kopie aan de afdeling Wetgeving bezorgd is tijdens het onderzoek van het dossier.

DISPOSITIEF

Artikel 1

Artikel 1, 11°, van de Franse tekst geeft een definitie van het begrip "besoin spécial" ("bijzondere noodzaak" in het Nederlands).

Verderop in de Franse tekst, in het ontworpen artikel 21, § 1, eerste lid, is evenwel sprake van "besoin particulier", terwijl in de Nederlands tekst gewerkt wordt met hetzelfde begrip "bijzondere noodzaak".

remarquer l'Inspecteur des Finances dans son avis, dans le cadre de l'arrêté royal du 2 décembre 1998 'autorisant des administrations et autres services des ministères et des organismes d'intérêt public à engager des contractuels en vue de répondre à des besoins exceptionnels et temporaires en personnel' dont la vocation, en termes d'objet et de règlement, est bien différente de celle que poursuit l'engagement dans une carrière extérieure ou dans une carrière consulaire ?

3. Les mêmes observations valent mutatis mutandis pour l'article 7 qui concerne l'engagement de titulaires d'une fonction de management ou d'encadrement en ce qu'ils n'appartiennent pas, comme le prévoit l'article 21/2, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, en projet, à la carrière extérieure ou ne sont pas des agents de l'administration fédérale. En l'occurrence, ces observations valent d'autant plus qu'il n'est pas prévu que l'autorité doive examiner si aucun agent de la carrière extérieure, de la carrière consulaire ou un agent du SPF soit disponible pour cette fonction, le titulaire de fonction de management ou d'encadrement étant engagé dans le cadre d'une fonction en poste devant répondre à un « besoin spécial ».

4. L'article 8 du projet autorise le Roi à charger une personne d'une « mission spéciale » aux conditions définies à l'article 22, § 1^{er}, en projet. Aucune procédure n'est prévue qui devra être suivie pour la nomination de cette personne. S'agissant d'une fonction d'expert, ce que confirme l'article 22, § 1^{er}, 2°, en projet, qui exige une « expérience utile et avérée d'au moins six ans dans les relations internationales et dans la matière qui fait l'objet de la mission spéciale », il va sans dire qu'il ne pourra être procédé à la désignation d'une personne pour une telle « mission spéciale » qu'après appel aux candidats dans le respect de l'égal accès aux emplois publics.

5. En conclusion, le projet doit être fondamentalement réexaminé sous peine de méconnaître le principe d'égal accès aux emplois publics et partant le principe de l'égalité de traitement et de non-discrimination. C'est sous cette importante réserve que les observations particulières qui suivent sont formulées.

OBSERVATIONS PARTICULIÈRES

PRÉAMBULE

1. Le préambule doit notamment citer les actes modifiés, abrogés ou retirés par l'arrêté en projet (4).

Dès lors que le projet modifie l'arrêté royal du 5 mars 2015, cet arrêté sera visé dans un nouvel alinéa.

2. L'alinéa 4 vise l'accord du « Secrétaire d'État à la Fonction publique, donné le 22 décembre 2017 ».

Or, l'accord a été donné par le Ministre de la Fonction publique, et ce le 21 décembre 2017.

Le préambule sera donc corrigé à cet égard.

3. Le préambule doit mentionner l'accomplissement des formalités préalables obligatoires. En vertu de l'article 6, § 1^{er}, alinéa 3, de l'arrêté royal du 2 octobre 1937 'portant le statut des agents de l'État', l'avis du Comité de direction constitue telle une formalité préalable obligatoire (5).

Dès lors, l'avis du Comité de direction du 17 mars 2017, dont une copie a été transmise à la section de législation en cours d'instruction du dossier, sera visé dans un nouvel alinéa.

DISPOSITIF

Article 1^{er}

L'article 1^{er}, 11°, définit la notion de « besoin spécial » (« bijzondere noodzaak » en néerlandais).

Toutefois, par la suite, l'article 21, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, en projet, vise le « besoin particulier », alors que le texte néerlandais utilise la même notion de « bijzondere noodzaak ».

Het ontwerp dient aldus herzien te worden dat voor terminologische eenvormigheid gezorgd wordt.

Artikel 4

Bij artikel 4 worden in artikel 13 van het koninklijk besluit van 5 maart 2015, wat de vervanging van de voorzitter van het directiecomité betreft, de woorden “de houder van de managementfunctie” vervangen door de woorden “de mandaathouder”.

Op een vraag aangaande de betekenis van die nieuwe term, heeft de gemachtigde het volgende geantwoord:

“Il s’agit d’une part, des titulaires d’une fonction de management au sens de l’arrêté du 29 octobre 2001 relatif à la désignation et à l’exercice des fonctions de management dans les services publics fédéraux et les services publics fédéraux de programmation et d’autre part, des titulaires d’une fonction d’encadrement au sens de l’arrêté royal du 2 octobre 2002 relatif à la désignation et à l’exercice des fonctions d’encadrement dans les services publics fédéraux et les services publics fédéraux de programmation.”

De tekst van het ontwerp moet aldus aangevuld worden dat het begrip mandaathouder gedefinieerd wordt, bijvoorbeeld door een punt 13° in te voegen in artikel 1, § 1, van het koninklijk besluit van 5 maart 2015.

De steller van het ontwerp wordt verzocht om dat nieuwe begrip ook in het vervolg van dat koninklijk besluit te gebruiken telkens wanneer daar reden toe is (zie bijvoorbeeld de artikelen 4, §§ 1 en 2, tweede lid, en 14 van het besluit).

Artikelen 5 tot 7

In de artikelen 5 tot 7 wordt bepaald dat een aanstelling of de uitoefening van een functie maximaal vier jaar duurt.

Op de vraag of dezelfde persoon na afloop van een eerste periode onmiddellijk in diezelfde functie verlengd kan worden, heeft de gemachtigde geantwoord dat in een dergelijke verlenging niet voorzien is.

Om de bedoeling van de steller van het ontwerp beter weer te geven, dient het ontwerp aldus aangevuld te worden dat bepaald wordt dat een dergelijke verlenging niet mogelijk is.

Artikel 7

1. De houders van een management- of staffunctie, bedoeld in het ontworpen artikel 21/2, vallen niet onder de regels vervat in de artikelen 18 en 20 van het koninklijk besluit van 5 maart 2015 zoals die voorgeschreven zijn voor de ambtenaren van de FOD in artikel 5 van het ontwerp (ontworpen artikel 21, § 3), terwijl zij, net zoals de laatstgenoemden, de functie van posthoofd kunnen ambiëren).

Het ontwerp dient op zijn minst aldus aangevuld te worden dat vermeld wordt welke overheid bevoegd is om personen in dergelijke functies aan te stellen.

2. Voor het aanstellen van de houders van een management- of staffunctie is niet vereist dat de overheid nagaat of er geen enkele ambtenaar van de buitenlandse of de consulaire carrière beschikbaar is, in tegenstelling tot hetgeen bepaald wordt voor de ambtenaren van de FOD in artikel 5 (ontworpen artikel 21, § 1) en voor het contractueel personeel van de FOD dat op het hoofdbestuur werkzaam is in artikel 6 (ontworpen artikel 21/1, § 1).

Op een vraag naar de redenen voor dat onderscheid, heeft de gemachtigde van de minister het volgende geantwoord:

“L’article 21/2 en projet prévoit que les titulaires d’une fonction de management ou d’encadrement qui n’appartiennent pas à la carrière extérieure ou ne sont pas des agents de l’État peuvent, après qu’ils aient accompli au moins un mandat au SPF affaires étrangères, exercer une fonction en poste, lorsqu’un besoin particulier justifie de désigner ces agents à cette fonction.

La situation de ces titulaires de mandats ne peut être assimilée aux autres agents qui n’appartiennent pas à la carrière extérieure et consulaire.

Il s’agit en effet concrètement des personnes qui ont, durant au moins 6 années, siégé au Comité de direction du SPF affaires étrangères et qui ont exercé des fonctions au plus haut niveau en termes de direction et de représentation.

Les titulaires de ces fonctions remplacent, à titre d’exemple, le Ministre à des réunions internationales ministérielles lorsque ce dernier est empêché.

Le projet sera revu afin d’assurer l’uniformité terminologique du projet.

Article 4

L’article 4 remplace le « titulaire de la fonction de management » par le « mandataire » dans l’article 13 de l’arrêté royal du 5 mars 2015, en ce qui concerne le remplacement du président du Comité de direction.

Interrogé quant à l’acceptation de ce nouveau terme, le délégué a répondu ce qui suit :

« Il s’agit d’une part, des titulaires d’une fonction de management au sens de l’arrêté du 29 octobre 2001 relatif à la désignation et à l’exercice des fonctions de management dans les services publics fédéraux et les services publics fédéraux de programmation et d’autre part, des titulaires d’une fonction d’encadrement au sens de l’arrêté royal du 2 octobre 2002 relatif à la désignation et à l’exercice des fonctions d’encadrement dans les services publics fédéraux et les services publics fédéraux de programmation ».

Le texte du projet sera complété afin de définir la notion de mandataire, par exemple en ajoutant un 13° dans l’article 1^{er}, § 1^{er}, de l’arrêté royal du 5 mars 2015.

L’auteur du projet est invité à utiliser chaque fois que cela se justifie ce nouveau concept dans la suite de cet arrêté royal (voir ainsi les articles 4, §§ 1^{er} et 2, alinéa 2 et 14 de l’arrêté).

Articles 5 à 7

Les articles 5 à 7 prévoient une durée de désignation ou d’exercice de fonction de quatre ans maximum.

Interrogé quant à la possibilité de renouvellement immédiat de la même personne dans la même fonction à la suite d’une première période, le délégué a répondu qu’un tel renouvellement n’est pas prévu.

Afin de mieux refléter l’intention de son auteur, le projet sera complété afin de prévoir cette impossibilité.

Article 7

1. Les titulaires d’une fonction de management ou d’encadrement, visés à l’article 21/2 en projet, ne sont pas soumis aux règles formulées aux articles 18 et 20 de l’arrêté royal du 5 mars 2015 telles que prévues pour les agents de l’État du SPF à l’article 5 du projet (article 21, § 3, en projet), alors que, tout comme ces derniers, ils peuvent prétendre à la fonction de chef de poste).

Il y a lieu à tout le moins de compléter le projet afin d’indiquer l’autorité qui dispose du pouvoir de désignation pour de telles fonctions.

2. La désignation des titulaires d’une fonction de management ou d’encadrement n’est pas conditionnée à la vérification par l’autorité de ce qu’aucun agent de la carrière extérieure ou de la carrière consulaire est disponible, à la différence de ce qui est prévu pour les agents de l’État du SPF à l’article 5 (article 21, § 1^{er} en projet) et pour le personnel contractuel du SPF employé à l’administration centrale à l’article 6 (article 21/1, § 1^{er} en projet).

Interrogé quant aux motifs de cette différence, le délégué du Ministre a répondu comme suit :

« L’article 21/2 en projet prévoit que les titulaires d’une fonction de management ou d’encadrement qui n’appartiennent pas à la carrière extérieure ou ne sont pas des agents de l’État peuvent, après qu’ils aient accompli au moins un mandat au SPF affaires étrangères, exercer une fonction en poste, lorsqu’un besoin particulier justifie de désigner ces agents à cette fonction.

La situation de ces titulaires de mandats ne peut être assimilée aux autres agents qui n’appartiennent pas à la carrière extérieure et consulaire.

Il s’agit en effet concrètement des personnes qui ont, durant au moins 6 années, siégé au Comité de direction du SPF affaires étrangères et qui ont exercé des fonctions au plus haut niveau en termes de direction et de représentation.

Les titulaires de ces fonctions remplacent, à titre d’exemple, le Ministre à des réunions internationales ministérielles lorsque ce dernier est empêché.

Ils donnent, dans le cadre de leurs responsabilités, les orientations et les instructions nécessaires aux agents de la carrière extérieure quel que soit leur rang. Ils exercent à leur égard des fonctions de supérieur hiérarchique.

Ils ont enfin passé avec succès la procédure de sélection particulièrement exigeante du SELOR qui atteste tant de leurs compétences managériales que des compétences spécifiques nécessaires à l'exercice de hautes responsabilités au sein du SPF Affaires Étrangères."

Dat antwoord maakt het niet mogelijk in te zien waarom de houder van een management- of staffunctie benoemd zou kunnen worden terwijl een ambtenaar van de buitenlandse of de consulaire carrière beschikbaar zou zijn die tegemoet zou kunnen komen aan de bijzondere noodzaak waaraan voldaan zou moeten worden.

Artikel 8

1. De in artikel 8 bedoelde personen die met een bijzondere zending worden belast, worden niet gelijkgesteld met ambtenaren van de buitenlandse of de consulaire carrière.

Op een vraag in dat verband heeft de gemachtigde het volgende geantwoord:

"Les règles relatives aux droits et devoirs, à l'évaluation et à la discipline pourront être visées dans l'arrêté de nomination."

Er zou evenwel aangaande die personen voorzien moeten worden in regels, inzonderheid betreffende hun rechten en plichten, de evaluatie of de tuchtregeling die geldt voor de ambtenaren van de buitenlandse of de consulaire carrière, hetzij rechtstreeks in het koninklijk besluit van 5 maart 2015, hetzij via een bepaling van dat besluit, bijvoorbeeld in artikel 22, § 1, ervan, waarin voorgeschreven zou worden dat die regels in het aanstellingsbesluit bepaald worden.

2. Het ontworpen artikel 22, § 2, voorziet in de mogelijkheid dat de aard van de bijzondere zending vereist dat de persoon op post aangesteld wordt.

In het ontworpen artikel 1, 12°, wordt de "bijzondere zending" evenwel gedefinieerd als een opdracht van "algemeen belang die verschillend is van een functie op post".

Het spreekt dan ook vanzelf dat de aanstelling op post voor het uitoefenen van een "bijzondere zending" geen betrekking kan hebben op het uitoefenen van een "functie op post".

3. In de inleidende zin van paragraaf 3, moet het woord "benoemingsbesluit" overeenkomstig paragraaf 2 vervangen worden door het woord "aanstellingsbesluit".

4. In het ontworpen artikel 22, § 3, 2°, wordt bepaald dat in het "benoemingsbesluit" de periode van de bijzondere zending wordt vermeld.

De te vermelden periode omvat per definitie een in de tijd beperkte duur. De afdeling Wetgeving vraagt zich dan ook af waarom niet in een maximale duur voorzien is voor een dergelijke aanstelling.

De Voorzitter,
Martine BAGUET

De Griffier,
Anne-Catherine VAN GEERSDAELE

Nota's

(1) Zie in deze zin advies 56.529/2/V, gegeven op 6 augustus 2014 over een ontwerp dat geleid heeft tot het koninklijk besluit van 5 maart 2015 'houdende de organisatie van de Federale Overheidsdienst Buitenlandse Zaken, Buitenlandse Handel en Ontwikkelingssamenwerking', <http://www.raadvst-consetat.be/dbx/adviezen/56529.pdf>, en advies 42.540/AV gegeven op 8 oktober 2007 over het ontwerp dat ontstaan gegeven heeft aan het ministerieel besluit van 30 januari 2008 tot wijziging van het ministerieel besluit van 9 januari 2004 houdende delegatie van bevoegdheden', <http://www.raadvst-consetat.be/dbx/adviezen/42540.pdf>.

(2) Zie RvS. (8e kamer), 17 mei 2016, nr. 234.746, de Crombrugge de Picquendaele.

(3) Zie in dit verband het advies van de Inspecteur van Financiën en meer in het bijzonder de opmerking in fine bij artikel 6 van het ontwerp.

(4) Beginselen van de wetgevingstechniek - Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten, www.raadvst-consetat.be, tab "Wetgevingstechniek", aanbeveling 29.

(5) Ibidem, aanbeveling 34.

Ils donnent, dans le cadre de leurs responsabilités, les orientations et les instructions nécessaires aux agents de la carrière extérieure quel que soit leur rang. Ils exercent à leur égard des fonctions de supérieur hiérarchique.

Ils ont enfin passé avec succès la procédure de sélection particulièrement exigeante du SELOR qui atteste tant de leurs compétences managériales que des compétences spécifiques nécessaires à l'exercice de hautes responsabilités au sein du SPF Affaires Étrangères ».

Cette réponse ne permet pas de comprendre la raison pour laquelle un titulaire d'une fonction de management ou d'encadrement pourrait être nommé alors qu'un agent de la carrière extérieure ou consulaire serait disponible et en mesure de répondre au besoin spécial à satisfaire.

Article 8

1. Les personnes chargées d'une mission spéciale, visées à l'article 8, ne sont pas assimilés aux agents de la carrière extérieure ou de la carrière consulaire.

Interrogé à cet égard, le délégué a répondu ce qui suit:

« Les règles relatives aux droits et devoirs, à l'évaluation et à la discipline pourront être visées dans l'arrêté de nomination ».

Il conviendrait toutefois de prévoir à leur égard des règles relatives notamment à leurs droits et devoirs, à l'évaluation ou à la discipline applicable aux agents de la carrière extérieure et de la carrière consulaire, soit directement dans l'arrêté royal du 5 mars 2015, soit par le biais d'une disposition de cet arrêté qui prévoirait, par exemple à son article 22, § 1^{er}, que l'arrêté de désignation arrête ces règles.

2. L'article 22, § 2, en projet, prévoit la possibilité que la nature de la mission spéciale exige que la personne soit désignée en poste.

Toutefois l'article 1^{er}, 12°, définit la « mission spéciale » comme celle « d'intérêt général qui diffère d'une fonction en poste ».

Il va donc de soi que la désignation en poste pour l'exercice d'une « mission spéciale » ne peut concerner l'exercice d'une « fonction en poste ».

3. Dans la phrase liminaire du paragraphe 3, le mot « nomination » sera, en accord avec le paragraphe 2, remplacé par le mot « désignation ».

4. L'article 22, § 3, 2°, en projet, prévoit que l'arrêté de « nomination » mentionne la période de la mission spéciale.

La période mentionnée recouvre par essence une durée circonscrite dans le temps. La section de législation s'interroge donc sur les raisons pour lesquelles une durée maximale n'est pas prévue pour une telle désignation.

Le Président,
Martine BAGUET

Le Greffier,
Anne-Catherine VAN GEERSDAELE

Notes

(1) Voir en ce sens l'avis n° 56.529/2/V donné le 6 août 2014 sur un projet devenu l'arrêté royal du 5 mars 2015 'portant organisation du Service public fédéral Affaires étrangères, Commerce extérieur et Coopération au Développement', <http://www.raadvst-consetat.be/dbx/avis/56529.pdf>, et l'avis n° 42.540/AG donné le 8 octobre 2007 sur le projet devenu l'arrêté ministériel du 30 janvier 2008 'modifiant l'arrêté ministériel du 9 janvier 2004 portant délégation de compétences', <http://www.raadvst-consetat.be/dbx/avis/42540.pdf>.

(2) Voir C.E. (8e ch.), 17 mai 2016, n° 234.746, de Crombrugge de Picquendaele.

(3) Voir à cet égard, l'avis de l'Inspecteur des Finances et plus particulièrement, l'observation faite in fine sous l'article 6 du projet.

(4) Principes de technique législative – Guide de rédaction des textes législatifs et réglementaires, www.raadvst-consetat.be, onglet « Technique législative », recommandation n° 29.

(5) Ibidem, recommandation n° 34.