

**MINISTÈRE DE L'INTERIEUR
ET DE LA FONCTION PUBLIQUE**

27 MARS 1985. — Circulaire n° 260. — Exercice d'une fonction supérieure dans les administrations de l'Etat et dans les organismes d'intérêt public visés par l'arrêté royal du 8 janvier 1973 fixant le statut du personnel de certains organismes d'intérêt public

Aux administrations des ministères et aux organismes d'intérêt public soumis à l'arrêté royal du 8 janvier 1973 fixant le statut du personnel de certains organismes d'intérêt public.

Copie pour MM. les Présidents des Exécutifs (article 87, § 3, de la loi spéciale du 8 août 1980 de réformes institutionnelles).

Monsieur le Ministre,
Madame le Secrétaire d'Etat,
Monsieur le Secrétaire d'Etat,

La circulaire n° 232 du 26 septembre 1983 met l'accent sur les dispositions essentielles de l'arrêté royal du 8 août 1983 qui règle la matière dont question sous rubrique.

L'application concrète de ces dispositions a amené plusieurs ministères à demander des précisions au sujet de certains points. Nous avons estimé intéressant de vous fournir des éclaircissements en ces matières.

1. Nous attirons tout spécialement votre attention sur l'article 2, notamment sur la disposition prévoyant que le seul fait qu'un emploi est vacant ne justifie pas en lui-même une désignation pour l'exercice d'une fonction supérieure. Il appartient à chaque ministre de constater non seulement que l'exercice d'une fonction supérieure est nécessaire pour assurer le bon fonctionnement du service, mais aussi et surtout de démontrer pourquoi il en est ainsi. Une simple énumération de tâches est, par exemple, insuffisante, parce qu'il est possible qu'une répartition de celles-ci puisse rendre temporairement superflue la désignation pour une fonction supérieure.

2. Les emplois de recrutement vacants pour lesquels une autorisation de recrutement a été obtenue, doivent autant que possible être conférés par recrutement, c'est-à-dire à la suite de concours de recrutement ou par l'application du régime de la mobilité. La désignation pour l'exercice d'une fonction supérieure dans des emplois de recrutement va à l'encontre de la politique poursuivie en la matière par le gouvernement.

Dès lors, même si une autorisation de recrutement a été demandée, il ne peut être procédé à la désignation pour l'exercice d'une fonction supérieure dans un emploi de recrutement; cet emploi doit rester vacant jusqu'à ce que l'autorisation de recrutement ait été accordée. Dès que l'autorisation est accordée, celle-ci peut être considérée comme le début de la procédure d'octroi définitif de l'emploi, procédure dont question à l'article 4 de l'arrêté royal susmentionné.

Une plus grande souplesse est permise en ce qui concerne les emplois qui sont conférés par avancement de grade. S'il y a une réelle nécessité de pourvoir aux emplois et si toutes les autres conditions sont remplies, des désignations peuvent être faites dans ces emplois. Le recours à l'article 3, alinéa 2, de l'arrêté royal du 8 août 1983 précité doit toutefois demeurer exceptionnel.

3. Un agent qui remplit les conditions statutaires requises mais qui appartient à l'autre rôle linguistique que celui dans lequel la nomination doit être conférée, ne peut être chargé de la fonction supérieure, même s'il est bilingue. Une telle désignation serait frappée de nullité en vertu des règles impératives de l'article 58 des lois sur l'emploi des langues en matière administrative coordonnées le 18 juillet 1966. S'il s'avère nécessaire de procéder à une désignation pour une fonction supérieure, il y a lieu de faire appel à un agent appartenant au rôle linguistique donnant accès au cadre linguistique où figure l'emploi à conférer, même si l'agent ne remplit pas les conditions statutaires (un avis de la section d'administration du Conseil d'Etat, VIIe chambre, rendu le 8 novembre 1984, va dans ce sens).

**MINISTERIE VAN BINNENLANDSE ZAKEN
EN OPENBAAR AMBT**

27 MAART 1985. — Omzendbrief nr. 200. — Uitoefening van een hoger ambt in de rijksbesturen en in de instellingen van openbaar nut bedoeld in het koninklijk besluit van 8 januari 1973 tot vaststelling van het statuut van het personeel van sommige instellingen van openbaar nut

Aan de besturen van de ministeries en aan de instellingen van openbaar nut, die onderworpen zijn aan het koninklijk besluit van 8 januari 1973 tot vaststelling van het statuut van het personeel van sommige instellingen van openbaar nut.

Afschrift voor de heren voorzitters van de Executieven (artikel 87, § 3, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen).

Mijnheer de Minister,
Mevrouw de Staatssecretaris,
Mijnheer de Staatssecretaris,

In de omzendbrief nr. 232 van 26 september 1983 wordt de nadruk gelegd op de essentiële bepalingen van het koninklijk besluit van 8 augustus 1983 waarbij de onder rubriek vermelde aangelegenheid wordt geregeld.

De concrete toepassing van die bepalingen heeft verscheidene ministeries ertoe aangezet opheldering te vragen in verband met sommige punten. Het lijkt ons aangewezen U kennis te geven van de verduidelijkingen die terzake nuttig kunnen zijn.

1. De aandacht wordt in het bijzonder gevestigd op artikel 2, nl. op de regel dat het openstaan van een betrekking op zichzelf geen reden is om een aanstelling tot het uitoefenen van een hoger ambt te wettigen. Het staat ieder minister niet alleen vast te stellen dat de uitoefening van het hoger ambt noodzakelijk is om de goede werking van de dienst te verzekeren, doch ook en vooral aan te tonen waarom dit zo is. Alzo is, bij wijze van voorbeeld, een eenvoudige opsomming van taken ontoereikend aangezien het mogelijk is dat een herverdeling ervan een aanstelling in het hoger ambt tijdelijk overbodig kan maken.

2. De opstaande wervingsbetrekkingen, waarvoor een machtiging tot werving werd bekomen, moeten uiteraard zoveel mogelijk worden begeven bij werving, d.i. na vergelijkende wervingsexamens ofwel bij toepassing van de mobiliteitsregeling. De aanstelling voor het uitoefenen van een hoger ambt in wervingsbetrekkingen druist in tegen het beleid dat terzake door de regering wordt gevoerd.

Hieruit vloeit voort dat, zelfs wanneer een wervingsmachtiging werd aangevraagd, men in geen geval reeds mag overgaan tot het verlenen van een aanstelling voor het uitoefenen van een hoger ambt in een wervingsbetrekking; die betrekking moet vacant blijven tot de wervingsmachtiging wordt toegestaan. Eens de machtiging toegestaan, mag deze beschouwd worden als de inzet van de procedure tot definitieve toekennen van de betrekking, waarvan sprake is in artikel 4 van het hierboven vermelde koninklijk besluit.

Meer soepelheid is toegestaan in het geval van betrekkingen welke door verhoging in graad worden verleend. Indien er een werkelijke behoefte is om de betrekking te begeven en alle overige voorwaarden vervuld zijn, mogen aanstellingen in die betrekkingen worden gedaan. Artikel 3, tweede lid, van het voormelde koninklijk besluit van 8 augustus 1983 mag nochtans slechts uitzonderlijk worden ingeroepen.

3. Een ambtenaar die voldoet aan de statutaire voorwaarden doch tot de andere taalrol behoort dan die waarin de benoeming moet worden verleend, kan niet met het hoger ambt worden belast, zelfs al is hij tweetalig. Op straffe van nietigheid is dit niet toegelaten krachtens de dwingende regelen van artikel 58 van de op 18 juli 1966 gecoördineerde wetten op het taalgebruik in bestuurszaken. Indien men derhalve wenst over te gaan tot een aanstelling in dat hoger ambt, dient een beroep gedaan te worden op een ambtenaar die tot de taalrol behoort die toegang verleent tot het taalkader waarin het te begeven hoger ambt zich bevindt, zelfs als die ambtenaar niet aan de statutaire voorwaarden voldoet (in die zin luidt een advies van de afdeling administratie van de Raad van State, VIIe kamer, verleend op 8 november 1984).

4. En ce qui concerne les emplois des cadres temporaires, il y a lieu de souligner qu'ils ont par définition le caractère d'emplois temporairement vacants et n'impliquent pas l'obligation d'une déclaration de vacance en vue d'une nomination. Pour l'application de l'arrêté royal du 8 août 1983 précité les emplois des cadres temporaires doivent être assimilés à des emplois momentanément non occupés.

Seuls les agents définitifs peuvent être désignés à des emplois de promotion des cadres temporaires soit dans leur grade statutaire soit dans un grade supérieur (art. 5). Il en résulte que les agents temporaires ne peuvent y être affectés qu'à des emplois de recrutement du niveau auquel ils appartiennent.

Pour la désignation à l'exercice d'une fonction supérieure dans un emploi de promotion entrent seuls en ligne de compte les agents définitifs qui remplissent les conditions (c'est-à-dire toutes) requises pour être nommés au grade correspondant à la fonction supérieure.

5. En vertu de l'article 7 de l'arrêté royal dont question, il est obligatoire, en cas de deuxième prorogation de l'exercice d'une fonction supérieure, de demander l'avis du Ministre qui a la fonction publique dans ses attributions. Il n'est pas inutile de rappeler que celui-ci doit être en mesure de se former un jugement dans les meilleures conditions. Par conséquent, il est nécessaire qu'il dispose d'un dossier aussi complet que possible; à cet égard les « avis requis », dont question dans l'article 7, § 3, dernier alinéa de l'arrêté, sont extrêmement importants. Ces avis sont :

— l'avis motivé du fonctionnaire qui dirige l'administration ou le service intéressé, lorsqu'il s'agit de désignations dans des emplois des rangs 15 et inférieurs (article 6, §§ 4 et 5);

— l'avis motivé du conseil de direction pour des désignations dans des emplois des rangs 11 à 15, et du rang 16 si celui-ci n'est pas le rang le plus élevé de la hiérarchie (article 6, §§ 3 et 4);

— l'avis donné par l'inspecteur des finances lors de la première prorogation.

6. En vertu de l'article 12 de l'arrêté royal du 8 août 1983, une allocation est octroyée à l'agent à la condition qu'il ait exercé la fonction supérieure d'une façon ininterrompue pendant une période minimum de nonante jours dans les administrations centrales et de trente jours dans les services extérieurs.

Il faut considérer pour l'application de cet article qu'une fonction supérieure est exercée de façon ininterrompue tant que l'acte de désignation pour son exercice est maintenu; il est toujours loisible à l'autorité de mettre fin à cet acte si elle l'estime nécessaire compte tenu du fait que l'intéressé ne remplit pas effectivement des services. Dans chaque cas, l'autorité doit vérifier si les absences de l'agent pendant la période minimum de nonante ou de trente jours visée ci-dessus sont bien justifiées.

L'interruption visée à l'article 5 de l'arrêté royal du 26 mars 1965 portant réglementation générale des indemnités et allocations quelconques accordées au personnel des ministères est seulement de portée pécuniaire.

7. Les dispositions de la présente circulaire sont applicables au personnel des administrations de l'Etat et des organismes d'intérêt public visés par l'arrêté royal du 8 janvier 1973 fixant le statut du personnel de certains organismes d'intérêt public.

Nous saisissons l'occasion pour attirer votre attention sur le cas des organismes qui ont dans le passé reçu accord sur des règlements particuliers dans le cadre de l'arrêté royal du 22 juillet 1964 réglant l'octroi de l'allocation pour exercice de fonctions supérieures. Depuis l'entrée en vigueur de l'arrêté royal du 8 août 1983, ces règlements particuliers ont perdu leur fondement réglementaire et sont donc caducs.

Le Ministre de l'Intérieur et de la Fonction publique,
Ch.-F. Nothomb

Le Secrétaire d'Etat à la Fonction publique,
L. Waltniel

4. In verband met de tijdelijke personeelsformaties moet worden aangestipt dat deze betrekkingen uiteraard slechts tijdelijk vacant zijn en derhalve geen aanleiding geven tot vacantverklaring met het oog op een benoeming. Voor de toepassing van het meervermelde koninklijk besluit van 8 augustus 1983 moeten de betrekkingen van de tijdelijke personeelsformaties worden beschouwd als tijdelijk niet waargenomen betrekkingen.

Alleen vastbenoemde ambtenaren kunnen in bevorderingsbetrekkingen van de tijdelijke personeelsformaties worden aangesteld ofwel in hun statutaire graad, ofwel in een hogere graad (art. 5). Hieruit vloeit voort dat de tijdelijke personeelsleden enkel de wervingsbetrekkingen van het niveau waartoe zij behoren, kunnen innemen.

Voor aanstelling tot het uitoefenen van een hoger ambt in de bevorderingsbetrekkingen komen alleen in aanmerking de vastbenoemde ambtenaren die voldoen aan de (d.i. alle) statutaire vereisten om tot de met het hoger ambt overeenstemmende graad te worden benoemd.

5. Krachtens artikel 7 van het hier besproken koninklijk besluit moet, bij de tweede verlenging van uitoefening van een hoger ambt om het advies gevraagd worden van de Minister tot wiens bevoegdheid het Openbaar Ambt behoort. Het is niet onnodig eraan te herinneren dat deze in staat moet zijn in de meest gunstige voorwaarden te oordelen. Derhalve is het nodig over een zo volledig mogelijk dossier te beschikken; wat dit betreft zijn de vereiste adviezen, waarover sprake is in het hierboven vermelde artikel 7, § 3, laatste lid, uiterst belangrijk. Deze adviezen zijn :

— het gemotiveerd advies van de ambtenaar die het betrokken bestuur of de betrokken dienst leidt, wanneer het aanstellingen betreft in betrekkingen van rang 15 en minder (artikel 6, §§ 4 en 5);

— het gemotiveerd advies van de directieraad voor aanstellingen in betrekkingen van rang 11 tot 15 en rang 16, indien dit niet de hoogste is in de hiërarchie (artikel 6, §§ 3 en 4);

— het advies van de inspecteur van financiën, gegeven bij de eerste verlenging.

6. Krachtens artikel 12 van het koninklijk besluit van 8 augustus 1983 wordt aan de ambtenaar een toelage verleend voor zover hij het hoger ambt ononderbroken heeft uitgeoefend gedurende ten minste negentig dagen in de hoofdbesturen en dertig dagen in de buitendiensten.

Voor de toepassing van dit artikel wordt ervan uitgegaan dat een hoger ambt op ononderbroken wijze wordt uitgeoefend, zolang de aanstellingsakte voor de uitoefening ervan behouden blijft; indien de overheid het nodig acht, staat het haar een einde te maken aan deze aanstelling wanneer de betrokkene geen werkelijke diensten verstrekt. In elk geval is de overheid verplicht na te gaan of de afwezigheden van de ambtenaar, gedurende de hierboven bedoelde periode van ten minste negentig of dertig dagen, verantwoord zijn.

De onderbreking bedoeld in artikel 5 van het koninklijk besluit van 26 maart 1965 houdende de algemene regeling van de vergoedingen en toelagen van alle aard toegekend aan het personeel der ministeries, heeft enkel een geldelijke draagwijdte.

7. De bepalingen van deze omzendbrief zijn toepasselijk op de personeelsleden van de rijksbesturen en van de instellingen van openbaar nut opgenomen in het koninklijk besluit van 8 januari 1973 tot vaststelling van het statuut van het personeel van sommige instellingen van openbaar nut.

Wij nemen deze gelegenheid te baat om uw aandacht te vestigen op het geval van de instellingen die in het verleden toestemming hebben bekomen tot het nemen van bijzondere besluiten in het raam van het koninklijk besluit van 22 juli 1964 waarbij de toelage voor de uitoefening van hogere functies wordt geregeld. Sedert het inwerkingtreden van het koninklijk besluit van 8 augustus 1983 hebben die besluiten hun rechtsgrond verloren en zijn zij bijgevolg vervallen.

De Minister van Openbaar Ambt,
Ch.-F. Nothomb

De Staatssecretaris voor Openbaar Ambt,
L. Waltniel