BL.

CONSEIL D'ETAT · RAAD VAN STATE
LEGISLATION · WETGEVING
L
30-07-1985
Transmis à M. Coordinatie
Overgemaakt aan de H.

L.16.819/1.

KONINKRIJK BELGIE.

ROYAUME DE BELGIQUE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, de 25e juni 1985 door de Minister van Economische Zaken en de Staatssecretaris voor Energie verzocht hun van advies te dienen over een ontwerp van wet "houdende opheffing van het Nationaal Instituut voor de Extractiebedrijven en inbreng van zijn patrimonium in het Nationaal Instituut voor de Energie en de Extractie- en Aanverwante Bedrijven", heeft de 10e juli 1985 het volgend advies gegeven :

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, première chambre, saisi par le Ministre des Affaires économiques et le Secrétaire d'Etat à l'Energie, le 25 juin 1985, d'une demande d'avis sur un projet de loi "portant dissolution de l'Institut national des Industries Extractives et apport de son patrimoine à l'Institut national de l'Energie et des Industries Extractives et Connexes", a donné le 10 juillet 1985 l'avis suivant :

I. ALGEMENE OPMERKINGEN.

1. Met het ontwerp wordt het Nationaal Instituut voor de extractiebedrijven ontbonden en blijken dezes taken, patrimonium, inkomsten en personeel over te gaan naar een door het ontwerp opgerichte nieuwe rechtspersoon, het Nationaal Instituut voor de energie en de extractie - en aanverwante bedrijven, die naar luid van het ontwerp een instelling van openbaar nut zal zijn, "onderworpen aan de wet van 27 juni 1921" waarbij aan de verenigingen zonder winstgevend doel en aan de instellingen van openbaar nut rechtspersoonlijkheid wordt verleend (artikel 1,§ 1).

Uit het ontwerp en uit de vergelijking van het ontwerp met de vigerende regeling mag men afleiden dat wat met het ontwerp vooral lijkt te worden nagestreefd erop neerkomt dat het bestaande Nationaal Instituut voor de extractiebedrijven, dat bij het koninklijk besluit nr. 84 van 10 november 1967 als een openbare instelling van categorie B is opgericht, van een publiekrechtelijk rechtspersoon wordt omgevormd tot een privaatrechtelijk rechtspersoon, en wel in de vorm van een instelling van openbaar nut - of stichting - als bedoeld in de wet van 27 juni 1921.

Vooreerst mag worden opgemerkt dat wanneer de wet in de oprichting van een wel bepaald rechtspersoon voorziet, dezes vorm, taken, inrichting en financiering bepaalt en een overheidscontrole op de aanwending van de financiële middelen, waartussen rijksgelden, organiseert, die rechtspersoon, zelfs indien hij in de vorm van een privaatrechtelijk rechtspersoon wordt opgericht, bezwaarlijk de aard van een privaatrechtelijk rechtspersoon kan worden toegemeten, wat de gebruikte bewoordingen ook wezen.

.../...

Vervolgens is het zo dat, wat de oprichting en de inrichting van een instelling van openbaar nut betreft, in het ontwerp sterk wordt afgeweken van de bepalingen omtrent het stichting-stelsel vervat in de wet van 27 juni 1921.

Overeenkomstig artikel 27 van de wet van 27 juni 1921 komt een instelling van openbaar nut tot stand door de in een authentieke of in een testament uitgedrukte wil om een vermogen blijvend voor een werk van openbaar nut te bestemmen. De instelling verwerft rechtspersoonlijkheid van zodra de statuten door de Koning zijn goedgekeurd.

Volgens de rechtsleer is de oprichting van de in de wet van 27 juni 1921 bedoelde instelling van openbaar nut een zaak van particulier initiatief (R.P.D.B., V° Etablissements publics et d'utilité publique, nrs. 2 en 23).

Kenmerkend voor het stichting-stelsel vervat in de wet van 27 juni 1921 is verder dat de stichter zijn vermogen of een deel ervan blijvend bestemt voor een werk van openbaar nut. Volgens de rechtspraak dienen de betrokken goederen aan de stichter in eigendom toe te behoren (R.v.S., arrest v.z.w. Inspraak, nr. 22.555 van 19 oktober 1982).

Geen van beide omstandigheden zijn aanwezig bij de in het ontwerp voorziene oprichting van een rechtspersoon.

Het staat buiten twijfel dat de wetgever een rechtspersoon kan oprichten en dezes statuut bepalen. Het staat eveneens buiten twijfel dat die regelen kunnen afwijken van voorheen op een algemene wijze vastgestelde voorzieningen. In het voorliggend geval houdt dat in dat de wet een instelling van openbaar nut kan oprichten en inrichten volgens andere regelen dan die van de wet van 27 juni 1921.

Wat niet opgaat is dat, zoals in het ontwerp wordt gedaan, tegelijk naar een toepassing van de wet van 27 juni 1921 wordt verwezen en een regeling wordt uitgewerkt die derwijze van die wet afwijkt dat van die wet haast geen regel voor toepassing in aanmerking komt.

Het ontwerp zou al aan samenhang winnen mocht de verwijzing naar de wet van 27 juni 1921 worden geschrapt, in welk geval het ontwerp wel zou dienen te worden aangevuld met de bepalingen van de wet van 27 juni 1921 die op de nieuwe rechtspersoon van toepassing kunnen zijn.

Mocht de verwijzing naar de wet van 27 juni 1921 enkel geschieden om het nieuwe Nationaal Instituut voor de energie en de extractie- en aanverwante bedrijven te doen doorgaan als een privaatrechtelijk rechtspersoon, mag de zoëven gemaakte opmerking in herinnering worden gebracht volgens welke de juridische vorm van de rechtspersoon geen uitsluitsel biedt over de publiekrechtelijke dan wel privaatrechtelijke aard van de rechtspersoon.

Samengevat mag worden geconcludeerd dat de wetgever een rechtspersoon kan oprichten en inrichten volgens de regelen die hij bepaalt; wanneer evenwel aan een rechtspersoon naar privaat recht wordt gedacht, gebeure dat overeenkomstig en volgens de bepalingen van het gemeen recht.

Mocht de Regering kiezen voor de oprichting van een rechtspersoon volgens een privaatrechtelijk procéde, dan kan

.../...

het voorgenomen ontwerp van wet zich beperken tot een bepaling waarbij het bestaande Nationaal Instituut voor de extractiebedrijven wordt ontbonden en artikel 1 van de wet van 16 maart 1954 dienovereenkomstig wordt aangepast, een bepaling waarbij het ontbonden Instituut geacht wordt voort te bestaan voor de noden zijner vereffening, en een bepaling waarin wordt gesteld dat de statuten van de rechtspersoon die de taken en het patrimonium van het ontbonden Instituut overneemt, erin moeten voorzien dat het personeel van dat Instituut naar de nieuwe rechtspersoon overgaat, met de rechten en verplichtingen welke het in en ten aanzien van dat Instituut bij dezes ontbinding had. Eventueel en in zover de van toepassing zijnde wet er al niet in voorziet, kan in het ontwerp een bepaling worden opgenomen waarbij de statuten van de nieuwe rechtspersoon de goedkeuring van de aan te wijzen overheid behoeven. De oprichting van de nieuwe rechtspersoon kan dan geschieden volgens de wetsbepalingen welke op de gekozen vorm van toepassing zijn.

Het verder advies doet niets af van deze algemene opmerking.

2. Volgens artikel 4 worden de inkomsten van het nieuwe Instituut onder meer gevormd door een dotatie uitgetrokken op de begroting van het Ministerie van Economische Zaken.

In vergelijking met de bestaande regeling gaat het om een andere vorm van financiering en om een andere rechtspersoon. Het bij het koninklijk besluit van 5 oktober 1961 voorgeschreven begrotingsakkoord dient dan ook te worden ingewonnen.

3. Om taalkundige redenen leze men de voor de nieuwe rechtspersoon voorgestelde benaming als volgt : "Nationaal Instituut voor de energie en voor de extractieve en aanverwante bedrijven".

.../...

II. BIJZONDERE OPMERKINGEN.

Artikel 1.

1. Volgens het bepaalde in het eerste lid is de nieuwe rechtspersoon onderworpen aan de wet van 27 juni 1921 waarbij aan de verenigingen zonder winstgevend doel en aan de instellingen van openbaar nut rechtspersoonlijkheid wordt verleend.

In de algemene opmerkingen is uiteengezet waarom de verwijzing naar de wet van 27 juni 1921 niet veel betekenis kan hebben. Zij ware dan ook beter geschrapt.

2. Vermits de wet in ontwerp zelf in de oprichting van de nieuwe rechtspersoon voorziet, komt het ook aan de wetgever toe de plaats van de maatschappelijke zetel te bepalen. Het ontwerp dient op dat punt te worden aangevuld.

3. Naar luid van het tweede lid "(wijst) de Minister onder wiens bevoegdheid de energie valt, (...) per authentieke akte het patrimonium van het Nationaal Instituut voor de extractiebedrijven toe aan de oprichting van het Instituut".

Volgens de gemachtigden van de Regering houdt die bepaling gewoon in dat het patrimonium van het alsnog bestaande Instituut aan het nieuwe Instituut wordt overgedragen. De tekst ware dan ook beter in die zin gesteld, temeer daar, zoals boven al is opgemerkt, bij de oprichting van het nieuwe Instituut de regels van de wet van 27 juni 1921 toch niet worden gevolgd.

De bepaling betreffende de overdracht van het patrimonium kan bovendien samengevoegd worden met die betreffende de overgang van de rechten en plichten van het ontbonden Instituut, bedoeld in artikel 5.

.../...

4. Wat de vorm betreft, schrappe men in ieder geval de tekens "1°" en "2°".

Artikel 2.

1. Naar luid van artikel 2, eerste lid, mag het nieuwe Instituut "op gebied van de energie ... alle onderzoek verrichten met betrekking tot alle toepassingen, behalve de nucleaire".

Naar luid van artikel 3, eerste lid, staat dat Instituut "onder meer in voor het onderzoek, de studies en proeven nodig voor respectievelijk het afleveren van de vergunningen en de activiteiten inzake de arbeidsveiligheid en -gezondheid, toegekend aan de Administratie van het Mijnwezen".

Volgens de gemachtigden van de Regering gaat het in artikel 2 om een algemene formulering van de bevoegdheid van het Instituut, terwijl het bepaalde in artikel 3 betrekking heeft op de taak van een bepaalde vestiging.

Het hoort alle bepalingen welke de bevoegdheid van het Instituut omschrijven, in een artikel samen te brengen. Bovendien is de formulering van artikel 2, eerste lid, te vaag. Men kan onder meer uit die omschrijving niet afleiden of het Instituut, wat de extractieve bedrijven betreft, ook buiten het gebied van de energie, onderzoekingswerk kan verrichten.

Mochten met dat onderzoekingswerk ook taken van toegepast wetenschappelijk onderzoek gemoeid zijn, mag worden opgemerkt dat de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen de overheidsbevoegdheid ter zake

.../...

van het toegepast wetenschappelijk onderzoek over de Staat, de Gemeenschappen en de Gewesten heeft verdeeld. De in dit ontwerp vervatte machtiging kan dan ook slechts betrekking hebben op het toegepast wetenschappelijk onderzoek waarvoor de Staat bevoegd is gebleven.

2. Volgens artikel 2, tweede lid, worden de activiteiten van het Instituut uitgeoefend "in drie zetels". Kennelijk gaat het niet om maatschappelijke zetels, doch wel om exploitatieëenheden. Men schrijve dan ook : "Voor de uitvoering van zijn taak heeft het Instituut een vestiging in de provincie Luik, een vestiging in de provincie Henegouwen en een vestiging in de provincie Limburg".

Verder in artikel 2 vervange men "zetels" en "zetel" door "vestigingen" en "vestiging".

3. Volgens artikel 2, derde lid, zal de raad van bestuur van het nieuwe Instituut op taalvlak paritair zijn samengesteld. Het ontwerp vermeldt niet volgens welk criterium de bestuurders geacht zullen worden tot het ene dan wel het andere taalregime te behoren.

Artikel 3.

1. In het eerste lid, dat eventueel overgaat naar het artikel waarin de bevoegdheid van het Instituut op een coherente en adequate manier wordt omschreven, schrappe men "onder meer".

2. De tweede zin van het eerste lid betreft de bevoegdheid van de Administratie van het Mijnwezen en hoort niet thuis in dit ontwerp. Indien een nieuwe taakomschrijving van de Administratie van het Mijnwezen nodig is, dient dat te geschieden door een wijziging van de desbetreffende organieke regeling.

3. In het tweede lid leze men : "De wijze waarop het Instituut de in het (eerste lid) bedoelde opdracht uitvoert en de financiering ervan worden bepaald in een overeenkomst die de Staat met het Instituut sluit."

In datzelfde tweede lid wordt nog voorzien in een termijn waarin de overeenkomst dient te worden gesloten. Kennelijk gaat het om een termijn van orde, bij afloop waarvan de bevoegdheid en de noodzaak om de aangelegenheid te regelen onverminderd blijven bestaan. Vraag is dan ook of het veel zin heeft om in een termijn te voorzien.

Artikel 4.

Voor het tweede lid wordt de volgende tekst in overweging gegeven :

"De minister die voor de Energie bevoegd is, wijst de ambtenaren aan die belast zijn met de financiële controle van het Instituut. De wijze waarop die financiële controle wordt uitgeoefend, wordt bepaald in een overeenkomst die de Staat met het Instituut sluit."

Wat de behoefte en de wenselijkheid betreft om in een termijn te voorzien, mag worden verwezen naar de opmerking welke dienomtrent onder artikel 3 is gemaakt.

.../...

Artikel 6.

1. Volgens dit artikel worden de personeelsleden van het ontbonden Instituut overgeplaatst naar het nieuwe Instituut "met behoud van de rechten en plichten voortvloeiend uit hun aanwervingskontrakt gesloten met het ontbonden Instituut".

Aan de Raad van State is meegedeeld dat, ofschoon het alsnog bestaande Instituut als openbare instelling van de categorie B onderworpen is aan de wet van 16 maart 1954 betreffende de controle op sommige instellingen van openbaar nut, het in artikel 11, § 1, van die wet bedoelde personeelsstatuut nooit is vastgesteld. Meegedeeld is nog dat alle personeelsleden, ongeacht of ze binnen de vastgestelde personeelsformatie dan wel in bovental zijn gerecruteerd, als contractuelen in dienst zijn getreden

Niettemin wordt, met betrekking tot de uitvoering van het opgelegde saneringsplan, in artikel 2bis van het koninklijk besluit nr. 101 van 18 oktober 1982 tot sanering van de financiën van het Nationaal Instituut voor de extractiebedrijven, ingevoegd bij het koninklijk besluit nr. 191 van 30 december 1982, een onderscheid gemaakt tussen "de leden van het vastbenoemd of voor onbepaalde tijd aangesteld personeel" en "de personeelsleden die onder de wetgeving inzake bedienden- en arbeidskontrakten ressorteren". Indien uit dat onderscheid mag worden geconcludeerd dat er personeelsleden zijn die ingevolge een benoeming en niet bij aanwervingscontract in dienst zijn getreden, ware het aangewezen in artikel 6 de woorden "met behoud van de rechten en plichten voortvloeiend uit hun aanwervingskontrakt gesloten met het ontbonden Instituut" te vervangen door "met behoud van de rechten en plichten die ze bij het eerstbedoelde Instituut ten tijde van dezes ontbinding hadden".

.../...

Volledigheidshalve mag worden opgemerkt dat zelfs indien de bedoelde arbeidsverhouding in een contractuele vorm is geregeld, daaruit niet noodzakelijkerwijs mag worden afgeleid dat het betrokken personeel zich niet in een statutaire rechtspositie kan bevinden, onder statutaire rechtspositie te begrijpen zijnde die welke beheerst wordt door de algemene beginselen die aan de rechtstoestand van het personeel in openbare dienst ten gronde liggen.

2. Tenzij de wet uitdrukkelijk in een andere zin zou luiden, komen voor behoud slechts in aanmerking de rechten die bij het ontbonden Instituut op een regelmatige wijze - dit is onder meer in overeenstemming met het boven bedoelde saneringsplan - zijn verkregen.

3. Mocht de Regering erbij blijven dat een privaatrechtelijk rechtspersoon de taken en het personeel van het te ontbinden Instituut zal overnemen, mag nog worden opgemerkt dat de in artikel 6 bedoelde bescherming van verkregen rechten, bijzonder relatief is doordat de betrokken personeelsleden zonder enig voorbehoud in het stelsel van de arbeidsovereenkomstenwet van 3 juli 1978 zullen terechtkomen.

Artikel 7.

In de Nederlandse tekst is de datum van het "koninklijk besluit nr. 84" vergeten.

Het woord "ingetrokken" dient vervangen te worden door "opgeheven".

.../...

Artikel 9.

Volgens artikel 9 zal de wet in werking treden op de dag van haar bekendmaking in het Belgisch Staatsblad.

In verschillende artikelen van het ontwerp is evenwel een bepaling opgenomen waarbij de voorziene termijn begint te lopen (artikelen 3 en 4) of de bedoelde ontbinding uitwerking heeft (artikel 5) de dag waarop het koninklijk besluit houdende goedkeuring van de statuten van het Instituut "van kracht wordt".

Boven is onder de artikelen 3 en 4 al opgemerkt dat, omdat de vaststelling van een termijn aan de gestelde bepaling niets bindends toevoegt, beter van die termijn kan worden afgezien, met het gevolg dat de verwijzing naar de dag van inwerkingtreding van het koninklijk besluit houdende goedkeuring van de statuten, zonder voorwerp wordt.

Wat de bepaling van artikel 5 betreft die de ontbinding van het alsnog bestaande Instituut doet ingaan de dag waarop het koninklijk besluit houdende goedkeuring van de statuten van het nieuwe Instituut in werking treedt, mag worden opgemerkt dat de verduidelijking betreffende de inwerkingtreding geldt voor alle artikelen van het ontwerp waarin de gevolgen van de ontbinding van het betrokken Instituut worden geregeld.

Bijgevolg verdient het aanbeveling ook in artikel 5 de verwijzing naar het koninklijk besluit houdende goedkeuring van de bedoelde statuten te schrappen en artikel 9 te stellen als volgt :

.../...

"Artikel 9.-

Deze wet treedt in werking op ... , met dien verstande dat de bepalingen betreffende de ontbinding van het Nationaal Instituut voor de extractiebedrijven en de regeling van de gevolgen ervan, uitwerking hebben de dag waarop het koninklijk besluit tot goedkeuring van de statuten van het Nationaal Instituut voor de energie en voor de extractieve en aanverwante bedrijven in het Belgisch Staatsblad is bekendgemaakt".

I. OBSERVATIONS GENERALES.

1. Le projet a pour but de dissoudre l'Institut national des industries extractives et de transférer ses tâches, son patrimoine, ses ressources et son personnel à une nouvelle personne morale qu'il crée, à savoir l'Institut national de l'énergie et des industries extractives et connexes, qui, aux termes du projet, sera "soumis à la loi du 27 juin 1921" accordant la personnalité civile aux associations sans but lucratif et aux établissements d'utilité publique (article 1er, § 1er).

L'examen du projet et la comparaison de celui-ci avec la réglementation en vigueur permettent de conclure que le projet vise principalement à transformer la personne morale de droit public qu'est l'actuel Institut national des industries extractives, créé par l'arrêté royal n° 84 du 10 novembre 1967 comme organisme public de la catégorie B, en une personne morale de droit privé, revêtant la forme d'un établissement d'utilité publique - ou fondation - au sens de la loi du 27 juin 1921.

Il y a lieu d'observer tout d'abord que, lorsque la loi prévoit la création d'une personne morale bien déterminée, en détermine la forme, les tâches, l'organisation et le financement et organise un contrôle public de l'utilisation des moyens financiers dont elle dispose - moyens financiers qui comprennent notamment des deniers publics -, on peut difficilement considérer que cette personne morale, même si elle est constituée sous forme de personne morale de droit privé, soit une véritable personne morale de droit privé, quels que soient les termes utilisés.

.../...

On remarquera ensuite qu'en ce qui concerne la création et l'organisation d'un établissement d'utilité publique, le projet s'écarte sensiblement des dispositions relatives au régime de la fondation prévu par la loi du 27 juin 1921.

L'article 27 de la loi du 27 juin 1921 dispose qu'un établissement d'utilité publique naît de la volonté, exprimée dans un acte authentique ou dans un testament, d'affecter un patrimoine à titre permanent à la réalisation d'une oeuvre d'utilité publique. L'établissement acquiert la personnalité civile dès que ses statuts ont été approuvés par le Roi.

Selon la doctrine, la création d'un établissement d'utilité publique au sens de la loi du 27 juin 1921 relève de l'initiative privée (R.P.D.B., V° Etablissements publics et d'utilité publique, n°s 2 et 23).

Autre caractéristique du régime de la fondation prévu par la loi du 27 juin 1921 : le fondateur affecte à titre permanent tout ou partie de ses biens à une oeuvre d'utilité publique. Selon la jurisprudence, les biens en question doivent être la propriété du fondateur (Conseil d'Etat, arrêt A.S.B.L. Inspraak, n° 22.555 du 19 octobre 1982).

La création de la personne morale prévue par le projet ne répond à aucune de ces deux caractéristiques.

Il est hors de doute que le législateur peut créer une personne morale et en fixer le statut. Il ne fait pas de doute non plus que ces dispositions peuvent déroger aux règles qui ont été établies antérieurement d'une manière générale. En l'occurrence, cela implique que la loi peut créer et organiser un établissement d'utilité publique selon d'autres règles que celles de la loi du 27 juin 1921.

.../...

Mais il n'est pas admissible de se référer, comme le projet le fait, à l'application de la loi du 27 juin 1921 et d'élaborer en même temps une réglementation qui déroge à cette loi de manière telle que pratiquement aucune règle de celle-ci ne trouve à s'appliquer.

Le projet gagnerait déjà en cohésion si l'on supprimait la référence à la loi du 27 juin 1921. Dans ce cas, il faudrait toutefois le compléter par celles des dispositions de cette loi qui peuvent s'appliquer à la nouvelle personne morale.

Au cas où la référence à la loi du 27 juin 1921 aurait uniquement pour but de faire en sorte que le nouvel Institut national de l'énergie et des industries extractives et connexes soit considéré comme une personne morale de droit privé, l'on se reportera à l'observation formulée ci-avant, selon laquelle la forme juridique de la personne morale ne détermine pas de manière certaine la nature, de droit public ou de droit privé, de la personne morale.

En résumé, on peut conclure que le législateur peut créer et organiser une personne morale selon les règles qu'il détermine; toutefois, si c'est une personne morale de droit privé que l'on envisage de créer et d'organiser, il y a lieu de le faire en conformité avec les dispositions du droit commun.

Si le Gouvernement opte pour la création d'une personne morale selon un procédé de droit privé, le projet de loi qu'il se propose de déposer peut se réduire aux dispositions suivantes : une disposition qui dissout l'actuel Institut national des industries extractives et qui adapte en conséquence l'article 1er de la loi du 16 mars 1954, une disposition prévoyant que l'Institut est réputé exister pour les besoins de sa liquidation et une disposition énonçant que les statuts de la personne morale appelée à reprendre les tâches et le patrimoine de l'Institut dissous doivent prévoir le transfert du personnel de cet Institut à la nouvelle personne morale

et le maintien des droits et des obligations que ce personnel avait au sein et vis-à-vis de cet Institut lors de sa dissolution. Dans la mesure où la loi qui est applicable en la matière ne le prévoit déjà, le projet pourrait éventuellement comprendre une disposition selon laquelle les statuts de la nouvelle personne morale doivent être soumis à l'approbation d'une autorité à désigner. La création de la nouvelle personne morale peut alors intervenir selon les dispositions légales qui sont applicables à la forme adoptée.

Ce qui sera dit dans la suite du présent avis n'enlève rien à cette observation générale.

2. L'article 4 prévoit que les recettes du nouvel Institut sont constituées entre autres par une dotation inscrite au budget du Ministère des Affaires économiques.

Il s'agit, par rapport au régime existant, d'une nouvelle forme de financement et d'une autre personne morale. Il y a lieu, dès lors, de recueillir l'accord budgétaire prévu par l'arrêté royal du 5 octobre 1961.

3. Dans un souci de correction du langage, il convient de modifier la dénomination néerlandaise de la nouvelle personne morale comme suit : "Nationaal Instituut voor de energie en voor de extractieve en aanverwante bedrijven".

II. OBSERVATIONS PARTICULIERES.

Article 1er.

1. L'alinéa 1er de cet article dispose que la nouvelle personne morale est soumise à la loi du 27 juin 1921 accordant la personnalité civile aux associations sans but lucratif et aux établissements d'utilité publique.

.../...

Il a été exposé dans les observations générales pour quelles raisons la référence à la loi du 27 juin 1921 ne peut guère avoir de sens. Il serait dès lors préférable de supprimer cette référence.

2. Comme la loi en projet prévoit elle-même la création de la nouvelle personne morale, il appartient également au législateur de fixer le lieu de son siège social. Il convient de compléter le projet sur ce point.

3. Aux termes de l'alinéa 2, "le Ministre ayant l'énergie dans ses attributions affecte par acte authentique le patrimoine de l'Institut national des industries extractives à la création de l'Institut".

Selon les délégués du Gouvernement, cette disposition signifie simplement que le patrimoine de l'Institut encore existant sera transféré au nouvel Institut. Il serait dès lors préférable de rédiger le texte dans ce sens, d'autant plus que, comme il a été observé ci-avant, la création du nouvel Institut ne se fera pas selon les règles de la loi du 27 juin 1921.

En outre, la disposition relative au transfert du patrimoine peut être jointe à celle qui concerne le transfert des droits et des obligations de l'Institut dissous, visé à l'article 5.

4. Quant à la forme, il y a lieu en tout cas de supprimer les signes "1°" et "2°".

Article 2.

1. L'article 2, alinéa 1er, dispose qu' "en matière énergétique, (le nouvel) Institut pourra effectuer toutes recherches relatives aux applications autres que nucléaires".

Aux termes de l'article 3, alinéa 1er, cet Institut "réalise notamment les recherches, études et essais nécessaires en ce qui concerne la délivrance des agréations et les matières se rapportant à la sécurité et à la salubrité du travail, dévolues à l'Administration des Mines".

Selon les délégués du Gouvernement, il s'agit, à l'article 2, d'une formulation générale de la compétence de l'Institut, tandis que la disposition précitée de l'article 3 vise la mission d'un établissement déterminé.

Il conviendrait de réunir en un seul article toutes les dispositions qui définissent la compétence de l'Institut. Par ailleurs, la formulation de l'article 2, alinéa 1er, manque de précision. Cette définition ne permet notamment pas de déterminer si, en ce qui concerne les industries extractives, l'Institut peut aussi effectuer des travaux de recherche dans des domaines autres que celui de l'énergie.

Pour le cas où ces travaux comporteraient également des tâches de recherche scientifique appliquée, il y a lieu d'observer que la loi spéciale du 8 août 1980 de réformes institutionnelles a réparti la compétence des pouvoirs publics en matière de recherche scientifique appliquée entre l'Etat, les Communautés et les Régions. L'habilitation prévue par le projet ne peut dès lors se rapporter qu'à cette partie de la recherche scientifique appliquée qui est demeurée de la compétence de l'Etat.

2. Aux termes de l'article 2, alinéa 2, les activités de l'Institut sont exercées "dans trois sièges". Il s'agit en l'occurrence manifestement, non de sièges sociaux, mais d'unités d'exploitation. Il conviendrait donc d'écrire :

"Pour accomplir sa mission, l'Institut dispose d'un établissement dans la province de Liège, d'un établissement dans la province du Hainaut et d'un établissement dans la province de Limbourg".

Dans la suite de l'article 2, on remplacera les mots "sièges" et "siège" respectivement par "établissements" et "établissement".

3. L'article 2, alinéa 3, prévoit que du point de vue linguistique le conseil d'administration du nouvel Institut sera constitué sur une base paritaire. Le projet n'indique pas selon quel critère les administrateurs seront réputés appartenir à l'un ou à l'autre rôle linguistique.

Article 3.

1. Dans l'alinéa 1er de cet article, que l'on transférera éventuellement à l'article qui définira de manière cohérente et adéquate la compétence de l'Institut, il y a lieu de supprimer le mot "notamment".

2. La deuxième phrase de l'alinéa 1er concerne la compétence de l'Administration des Mines et n'est pas à sa place dans le présent projet. S'il est nécessaire de redéfinir la mission de l'Administration des Mines, il convient de le faire par une modification des dispositions organiques y relatives.

3. A l'alinéa 2, l'on écrira : "Les modalités selon lesquelles l'Institut exécute la mission visée à (l'alinéa 1er) et le mode de financement sont réglés dans une convention que l'Etat conclut avec l'Institut".

Le même alinéa 2 prévoit en outre un délai pour la conclusion de cette convention. Il s'agit manifestement d'un

délai d'ordre, dont l'expiration laisse entières la compétence et l'obligation de régler la question. La détermination d'un tel délai ne paraît dès lors guère avoir de sens.

Article 4.

Le texte suivant est proposé pour l'alinéa 2 :

"Le Ministre qui a l'Energie dans ses attributions désigne les fonctionnaires qui sont chargés du contrôle financier de l'Institut. Les modalités d'exécution de ce contrôle financier sont réglées dans une convention que l'Etat conclut avec l'Institut".

Quant à la nécessité et à l'opportunité de prévoir un délai, l'on se reportera à ce qui a été observé à ce sujet lors de l'examen de l'article 3.

Article 6.

1. Selon cet article, les membres du personnel de l'Institut dissous sont transférés au nouvel Institut "avec le maintien des droits et des obligations découlant de leur contrat d'engagement dans l'Institut dissous".

Il a été communiqué au Conseil d'Etat que, bien que l'Institut existant soit soumis, en tant qu'organisme d'intérêt public de la catégorie B, à la loi du 16 mars 1954 relative au contrôle de certains organismes d'intérêt public, le statut du personnel, visé à l'article 11, § 1er, de cette loi, n'a jamais été établi. Il a également été déclaré au Conseil d'Etat que tous les membres du personnel, qu'ils aient été recrutés dans les limites du cadre organique ou en surnombre, ont été engagés sous régime contractuel.

.../...

Il n'empêche qu'en vue de l'exécution du plan d'assainissement imposé, l'article 2bis de l'arrêté royal n°101 du 18 octobre 1982 relatif à l'assainissement des finances de l'Institut national des Industries extractives, inséré dans cet arrêté par l'arrêté royal n° 191 du 30 décembre 1982, établit une distinction entre les "membres du personnel nommés définitivement ou désignés pour une durée indéterminée" et les "membres du personnel qui relèvent de la législation sur les contrats d'emploi et de travail". Pour autant que cette distinction autorise à conclure que certains membres du personnel ont été recrutés par voie de nomination plutôt que par contrat d'engagement, il s'indiquerait de remplacer à l'article 6 les mots "avec le maintien des droits et des obligations découlant de leur contrat d'engagement dans l'Institut dissous" par les mots "avec maintien des droits et des obligations qu'ils avaient dans le premier Institut au moment de sa dissolution".

Pour être complet l'on peut relever que même si la relation de travail visée est réglée sous une forme contractuelle, il n'en découle pas nécessairement que le personnel intéressé ne puisse se trouver dans une position statutaire, celle-ci devant être comprise comme la situation régie par les principes généraux qui sont à la base de la situation juridique du personnel en service public.

.../...

2. A moins que la loi n'en décide autrement par une disposition expresse, seuls sont susceptibles d'être conservés les droits qui ont été acquis de manière régulière dans l'Institut dissous, c'est-à-dire en conformité, notamment, avec le plan d'assainissement susvisé.

3. Si le Gouvernement persistait néanmoins dans son intention de faire reprendre les tâches et le personnel de l'Institut dissous par une personne morale de droit privé, il y aurait lieu d'observer en outre que la protection des droits acquis visée à l'article 6 est particulièrement relative du fait que les membres du personnel passeront sans la moindre réserve au régime de la loi du 3 juillet 1978 sur les contrats de travail.

Article 7.

Dans le texte néerlandais, la date de l'arrêté royal n° 84 a été omise par inadvertance.

Dans le texte néerlandais du même article, il faut remplacer le mot "ingetrokken" par "opgeheven".

Article 9.

L'article 9 prévoit que la loi entrera en vigueur le jour de sa publication au Moniteur belge.

.../...

Divers articles du projet contiennent cependant des dispositions qui font courir le délai qu'elles prévoient (articles 3 et 4) ou qui donnent effet à la dissolution (article 5) le jour de "l'entrée en vigueur" de l'arrêté royal portant approbation des statuts de l'Institut.

Ainsi qu'il a déjà été relevé au sujet des articles 3 et 4, il serait préférable de renoncer à ces délais puisque leur fixation n'ajoute rien d'obligatoire à la disposition concernée. Dans ces conditions, la référence à la date de l'entrée en vigueur de l'arrêté royal portant approbation des statuts n'a plus d'objet.

Quant à la disposition de l'article 5 qui fait produire ses effets à la dissolution de l'actuel Institut à la date de l'entrée en vigueur de l'arrêté royal qui approuve les statuts du nouvel Institut, il convient d'observer que cette précision relative à l'entrée en vigueur du texte vaut pour tous les articles du projet qui règlent les effets de la dissolution de l'Institut concerné.

Il se recommande dès lors de supprimer également à l'article 5 la référence à l'arrêté royal portant approbation des statuts et de rédiger l'article 9 comme suit :

"Article 9.-

La présente loi entre en vigueur le ..., étant entendu que les dispositions qui sont relatives à la dissolution de l' Institut national des industries extractives et celles qui règlent les effets de cette dissolution, entreront en vigueur le jour de la publication au Moniteur belge de l'arrêté royal portant approbation des statuts de l'Institut national de l'Energie et des Industries extractives et connexes".

De kamer was samengesteld uit

de Heer : H. COREMANS
Monsieur :

de Heer : J. VERMEIRE,
Monsieur :
Mevrouw : S. VANDERHAEGEN,
Madame :

de Heren : S. FREDERICQ,
Messieurs:
G. SCHRANS,

Mevrouw : M. BERNARD,
Madame :

De overeenstemming tussen de Nederlandse en de Franse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. H. COREMANS.
Het verslag werd uitgebracht door Mevr. J. DE KOSTER-MANNENS, eerste auditeur, en door de H. W. VAN NOTEN, adjunct-auditeur.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER,

M. BENARD.

La chambre était composée de

kamervoorzitter,
président de chambre,

staatsraden,
conseillers d'Etat,

assessoren van de afdeling wetgeving,
assesseurs de la section de législation,

griffier,
greffier.

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de M. H. COREMANS.
Le rapport a été présenté par Mme J. DE KOSTER-MANNENS, premier auditeur, et par M. W. VAN NOTEN, auditeur adjoint.

DE VOORZITTER - LE PRESIDENT,

H. COREMANS.