

PROJET DE DECRET

portant modification du décret n° 88-145 du 15 février 1988 pris pour l'application de l'article 136 de la loi du 26 janvier 1984 modifiée portant dispositions statutaires relatives à la fonction publique territoriale et relatif aux agents non titulaires de la fonction publique territoriale

Le Premier ministre,

Sur le rapport de la ministre de l'intérieur, de l'outre-mer et des collectivités territoriales et du ministre du budget, des comptes publics et de la fonction publique,

Vu le code de l'action sociale et des familles ;

Vu le code pénal ;

Vu le code de la santé publique ;

Vu le code de la sécurité sociale ;

Vu le code du travail ;

Vu la loi n° 83-634 du 13 juillet 1983 modifiée portant droits et obligations des fonctionnaires, ensemble la loi n° 84-53 du 26 janvier 1984 modifiée portant dispositions statutaires relatives à la fonction publique territoriale, notamment son article 136 ;

Vu la loi n° 2005-843 du 26 juillet 2005 portant diverses mesures de transposition du droit communautaire à la fonction publique ;

Vu l'ordonnance n° 82-298 du 31 mars 1982 relative à la cessation progressive d'activité des agents titulaires des collectivités locales et de leurs établissements publics à caractère administratif, notamment ses articles 3-1 à 4 ;

Vu le décret n° 88-145 du 15 février 1988 modifié pris pour l'application de l'article 136 de la loi du 26 janvier 1984 modifiée portant dispositions statutaires relatives à la fonction publique territoriale et relatif aux agents non titulaires de la fonction publique territoriale ;

Vu le décret n° 96-1087 du 10 décembre 1996, modifié par le décret n° 2006-148 du 13 février 2006, relatif à l'application de l'article 38 de la loi n°84-53 du 26 janvier 1984 susvisée ;

Vu l'avis du conseil supérieur de la fonction publique territoriale en date du ;

Le Conseil d'Etat (section de l'intérieur) entendu,

DECRETE

Article 1^{er}

L'article premier du décret du 15 février 1988 susvisé est complété par un alinéa ainsi rédigé :

" Elles s'appliquent également aux agents recrutés :

1° en application de l'article 38, avant-dernier alinéa de la loi du 26 janvier 1984 susvisée, dans les conditions prévues par l'article 10 du décret n°96-1087 du 10 décembre 1996 ;

" 2° en application des deux premiers alinéas de l'article 20 de la loi n° 2005-843 du 26 juillet 2005 portant diverses mesures de transposition du droit communautaire à la fonction publique. "

Article 2

Il est ajouté, après l'article 1^{er} du même décret, quatre articles ainsi rédigés :

" **Art. 1-1. - I.** – Le dossier des agents mentionnés à l'article 1^{er} doit comporter toutes les pièces intéressant leur situation administrative, enregistrées, numérotées et classées sans discontinuité.

" Ce dossier, de même que tout document administratif, ne peut faire état des opinions ou des activités politiques, syndicales, religieuses ou philosophiques de l'intéressé.

" **II.** – Sans préjudice de celles qui leur sont imposées par la loi, les agents mentionnés à l'article 1^{er} sont soumis aux obligations suivantes :

" **1°** Ils sont tenus au secret professionnel dans le cadre des règles instituées par le code pénal et sont liés par l'obligation de discrétion professionnelle pour tout ce qui concerne les faits et informations dont ils ont connaissance dans l'exercice de leurs fonctions. Sous réserve des dispositions réglementant la liberté d'accès aux documents administratifs, toute communication de documents de service à des tiers est interdite, sauf autorisation expresse de l'autorité dont ils dépendent ;

" **2°** L'agent non titulaire est, quel que soit son emploi, responsable de l'exécution des tâches qui lui sont confiées. Il doit se conformer aux instructions de son supérieur hiérarchique, sauf dans le cas où l'ordre donné est manifestement illégal et de nature à compromettre gravement un intérêt public. Il n'est dégagé d'aucune des responsabilités qui lui incombent par la responsabilité propre de ses subordonnés.

" **ART. 1-2.** – Dans les collectivités territoriales et établissements publics locaux mentionnés à l'article 2 de la loi du 26 janvier 1984 susvisée, il peut être institué une ou plusieurs commissions consultatives paritaires comprenant en nombre égal des représentants de l'administration et des représentants des personnels mentionnés à l'article 1^{er}, compétente pour connaître de toutes questions d'ordre individuel relatives à la situation professionnelle de ces personnels.

“ **Art. 1-3.** – La rémunération des agents employés à durée indéterminée fait l’objet d’un réexamen au minimum tous les trois ans, notamment au vu des résultats de l’évaluation prévue à l’article 1-4.

“ **Art. 1-4.** – Les agents employés à durée indéterminée font l’objet d’une évaluation au moins tous les trois ans.

“ Cette évaluation, qui donne lieu à un compte rendu, comporte un entretien, qui porte principalement sur leurs résultats professionnels au regard des objectifs qui leur ont été assignés et des conditions d’organisation et de fonctionnement du service dont ils relèvent. L’entretien peut également être élargi aux besoins de formation des agents en rapport avec leurs missions, leurs projets professionnels et notamment leurs projets de préparation aux concours d’accès aux corps et cadres d’emplois de la fonction publique. ”

Article 3

La première phrase du cinquième alinéa de l’article 2 du même décret est remplacée par les dispositions suivantes :

“ 4° S’il ne remplit pas les conditions d’aptitude physique exigées pour l’exercice des fonctions compte tenu des possibilités de compensation du handicap. ”

Article 4

L’article 12 du même décret est ainsi modifié :

1° Au premier alinéa, les mots : “ d’accident du travail » sont remplacés par les mots : “ d’accident du travail, de maladie professionnelle ”.

2° Les deuxième à quatrième alinéas sont remplacés par les dispositions suivantes :

Les prestations en espèces servies en application du régime général de la sécurité sociale par les caisses de sécurité sociale ou par les régimes de protection sociale des professions agricoles en matière de maladie, maternité, paternité, adoption, invalidité, accidents du travail ou maladie professionnelles ainsi que les pensions de vieillesse allouées en cas d’inaptitude au travail sont déduites du plein ou du demi-traitement maintenu par les collectivités ou établissements en application des articles 7 à 10 ci-dessus.

Les agents doivent communiquer à leur employeur le montant des prestations en espèces ou des pensions de vieillesse allouées pour inaptitude physique en application du régime général de sécurité sociale par les caisses de sécurité sociale ou par les régimes de protection sociale des professions agricoles. L’autorité territoriale peut suspendre le versement du traitement jusqu’à la transmission des informations demandées.

Lorsqu’en application de l’article R 321-2 du code de la sécurité sociale, les prestations en espèces servies par le régime général sont diminuées, le traitement prévu aux articles 7 et 8 est réduit à due concurrence de la diminution pratiquée. »

Article 5

Au dernier alinéa de l’article 13 du même décret, les mots : “ d’accident du travail » sont remplacés par les mots : “ d’accident du travail, de maladie professionnelle ”.

Article 6

Aux deuxième et troisième alinéas de l'article 14 du même décret, le mot : " soit " est inséré après le tiret.

Article 7

Au premier alinéa de l'article 14-1 du même décret, les mots : "un département d'outre-mer, en Polynésie française, dans les îles Wallis et Futuna et dans les terres australes et antarctiques françaises ou à l'étranger " sont remplacés par les mots : " les départements d'outre-mer, les collectivités d'outre-mer, la Nouvelle-Calédonie, ou à l'étranger", et les mots : "aux articles 63 ou 100-3 du code de la famille et de l'aide sociale " sont remplacés par les mots : "aux articles L. 225-2 et L. 225-17 du code de l'action sociale et des familles ".

Article 8

Le premier alinéa de l'article 15 du même décret est remplacé par les dispositions suivantes :

" L'agent non titulaire employé de manière continue depuis plus d'un an a droit sur sa demande à un congé sans rémunération d'une durée maximale d'un an, renouvelable dans la limite de cinq ans :

" 1° Pour élever un enfant âgé de moins de huit ans, pour donner des soins à un enfant à charge, au conjoint, au partenaire avec lequel il est lié par un pacte civil de solidarité, à un ascendant à la suite d'un accident ou d'une maladie grave ou atteint d'un handicap nécessitant la présence d'une tierce personne ;

" 2° Pour suivre son conjoint ou le partenaire avec lequel il est lié par un pacte civil de solidarité lorsque celui-ci est astreint à établir sa résidence habituelle, à raison de sa profession, en un lieu éloigné du lieu d'exercice des fonctions de l'agent non titulaire. "

Article 9

L'article 17 du même décret est remplacé par les dispositions suivantes :

" **Art. 17.** – L'agent non titulaire employé de manière continue depuis au moins trois ans, peut solliciter, dans la mesure compatible avec l'intérêt du service, un congé sans rémunération pour convenances personnelles, à condition de ne pas avoir bénéficié d'un congé du même type, d'un congé pour création d'entreprise ou d'un congé pour formation professionnelle d'une durée d'au moins six mois dans les six ans qui précèdent sa demande de congé.

" Sous réserve des dispositions de l'article 32, ce congé est accordé pour une durée maximale de trois ans renouvelable, dans la limite d'une durée totale de six années pour l'ensemble des contrats successifs.

" La demande initiale et de renouvellement doit être formulée au moins deux mois à l'avance, par lettre recommandée avec demande d'avis de réception. Ces délais s'appliquent dans les mêmes conditions avant l'expiration de la période en cours pour une demande de réemploi. "

Article 10

Au deuxième alinéa de l'article 18 du même décret, le mot : " trois " est remplacé par le mot : " deux ".

Article 11

A l'article 19 du même décret, les mots « du Sénat ou de l'Assemblée des communautés

européennes » sont remplacés par les mots « du Sénat ou du Parlement européen »

Article 12

L'article 20 du même décret est ainsi modifié :

1° Le troisième alinéa est ainsi rédigé :

“ L'agent non titulaire qui accomplit soit une période d'activité dans la réserve opérationnelle sur son temps de travail pour une durée inférieure ou égale à trente jours cumulés par année civile, soit une période d'activité dans la réserve de sécurité civile d'une durée inférieure ou égale à quinze jours cumulés par année civile est mis en congé avec traitement pour la durée de la période considérée et en congé sans traitement pour la période excédant ces durées. ” ;

2° Il est inséré, entre le troisième et le quatrième alinéa, un alinéa ainsi rédigé :

“Les agents non titulaires qui accomplissent pendant leur temps de travail une période d'activité ou de formation dans la réserve sanitaire mentionnée à l'article L. 3132-1 du code de la santé publique sont placés en congé avec rémunération pendant toute la durée de la période considérée. Les dispositions des chapitres II à V du titre III du livre Ier de la troisième partie du code de la santé publique leur sont applicables durant cette période.“

3° A l'avant dernier alinéa, les mots « la réserve opérationnelle » sont remplacés par les mots « dans l'une des réserves susmentionnées » ;

4° Au dernier alinéa, les mots « la réserve opérationnelle » sont remplacés par les mots « ces réserves ».

Article 13

Après l'article 29 du même décret, est inséré un article 29-1 ainsi rédigé :

“ **Art. 29-1.** – Lorsque les agents sont recrutés en application de l'article 20 de la loi n° 2005-843 du 26 juillet 2005 susmentionnée, les services effectués auprès de leur employeur précédent sont assimilés, pour l'ouverture des droits à formation et à congés, ainsi que, le cas échéant, pour l'application du titre X du présent décret et du titre II du décret n° 2004-777 du 29 juillet 2004 relatif à la mise en œuvre du temps partiel dans la fonction publique territoriale, à des services accomplis auprès de la personne publique concernée. ”

Article 14

L'article 32 du même décret est remplacé par les dispositions suivantes :

« **Article 32** - Lorsque le contrat est à durée déterminée, les congés prévus aux titres II, III, IV et V ne peuvent être attribués au-delà de la période d'engagement restant à courir ».

Article 15

L'article 32-1 du même décret est remplacé par les dispositions suivantes :

« **Art. 32-1** – Les agents non titulaires des collectivités territoriales et de leurs établissements publics à caractère administratif occupant un emploi permanent à temps complet, admis à exercer leurs fonctions à temps partiel en application de l'article 3-1 de l'ordonnance n° 82-298 du 31 mars 1982 relative à la cessation progressive d'activité des agents titulaires

des collectivités locales et de leurs établissements publics à caractère administratif sont régis, outre les dispositions de ladite ordonnance, par les dispositions du titre VII du présent décret et par celles du décret n°2004-777 du 29 juillet 2004 relatif à la mise en œuvre du temps partiel dans la fonction publique territoriale.

Article 16

L'article 32-4 du même décret est remplacé par les dispositions suivantes :

« Art. 32-4 : Bénéficiaire d'une réduction de six années de la durée de vingt-cinq ans de services prévue à l'article 3-1 de l'ordonnance du 31 mars 1982 précitée :

1° Les agents titulaires de la carte d'invalidité définie à l'article L. 241-3 du code de l'action sociale et des familles ;

2° Les agents accidentés du travail ou victimes de maladies professionnelles mentionnées au 2° de l'article L. 323-3 du code du travail ;

3° Les anciens militaires et assimilés titulaires d'une pension militaire d'invalidité mentionnés au 4° de l'article L. 323-3 du code du travail.

Ces deux dernières catégories ne bénéficient de la réduction qu'à condition que le taux d'invalidité, fixé par la commission de réforme compétente, soit au moins égal à 60%.

Les conditions requises pour bénéficier des dispositions du présent article sont appréciées à la date à laquelle est accordée l'autorisation »

Article 17

L'article 33 du même décret est modifié ainsi qu'il suit :

1° Au premier alinéa, les mots : "d'accident du travail ou de maternité" sont remplacés par les mots : " d'accident du travail, de maladie professionnelle, de maternité. " ;

2° au quatrième alinéa, après les mots « au terme de », sont ajoutés les mots « ses fonctions ou de ».

Article 18

Il est inséré, après le titre VIII du même décret, un titre VIII *bis* ainsi rédigé :

" Titre VIII bis. – Mise à disposition et mobilité "

" Art. 35-1. – I. – L'agent non titulaire employé pour une durée indéterminée peut, avec son accord, être mis à disposition.

" II. - La mise à disposition est la situation de l'agent qui est réputé occuper son emploi, continue à percevoir la rémunération afférente à celui-ci, mais exerce des fonctions hors du service au sein duquel il a vocation à servir.

" Dans cette situation, l'agent demeure régi par les dispositions du présent décret et par les dispositions particulières qui lui sont applicables dans sa situation d'origine. L'autorité de l'administration d'origine exerce le pouvoir disciplinaire, le cas échéant sur demande de l'administration ou l'organisme d'accueil.

" III. - La mise à disposition peut intervenir auprès des collectivités territoriales et des établissements publics administratifs mentionnés à l'article 136 de la loi n°84-53 du 26 janvier 1984 modifiée portant dispositions statutaires relatives à la fonction publique territoriale.

“ **IV.** - La mise à disposition donne lieu à remboursement. Il peut être dérogé à cette règle, conformément à une décision prise par délibération de l'assemblée délibérante de la collectivité ou de l'établissement public administratif gestionnaire, à l'exception de la mise à disposition auprès d'un établissement public rattaché à l'établissement public de coopération intercommunale dont la collectivité ou l'établissement public administratif est membre ;

“ La mise à disposition ne peut intervenir qu'après signature d'une convention passée entre l'administration gestionnaire et l'organisme d'accueil. Cette convention définit notamment la nature et le niveau des activités exercées par l'agent, ses conditions d'emploi et les modalités du contrôle et de l'évaluation desdites activités. Elle prévoit également, le cas échéant, les modalités de remboursement, par l'organisme d'accueil, de la rémunération perçue par l'agent.

“ **V.** - Durant sa mise à disposition, l'agent est placé sous l'autorité directe du responsable de l'administration ou de l'organisme auprès duquel il exerce ses fonctions. L'organisme d'accueil fixe les conditions de travail des personnels mis à disposition auprès de lui.

“ **VI.** - La durée de la mise à disposition ne peut excéder trois ans. Elle peut être renouvelée dans la même limite, sans que sa durée totale ne puisse excéder six ans.

“ La mise à disposition peut prendre fin, avant l'expiration de sa durée, à la demande de l'agent, de l'administration d'origine ou de l'administration ou de l'organisme d'accueil, sous réserve des règles de préavis prévues par la convention de mise à disposition. Toutefois, en cas de faute disciplinaire, il peut être mis fin à la mise à disposition sans préavis, par accord entre l'administration gestionnaire et l'administration ou l'organisme d'accueil.

“ A l'issue de sa mise à disposition, l'agent est réemployé pour exercer les fonctions dont il était précédemment chargé ou, à défaut, sur un poste équivalent de son administration d'origine.

“ **VII.** - Chaque administration établit un état faisant apparaître le nombre de ses agents non titulaires mis à disposition ainsi que leur répartition entre les organismes bénéficiaires. Cet état est inclus dans le rapport annuel aux comités techniques paritaires prévu à l'article 33 de la loi du 26 janvier 1984 précitée.

“ **Art. 35-2.** – L'agent non titulaire employé pour une durée indéterminée peut solliciter, sous réserve des nécessités de service, un congé de mobilité.

“ Ce congé sans rémunération peut être accordé pour une durée maximale de trois ans renouvelable, dans la limite d'une durée totale de six ans, lorsque l'agent est recruté par une autre personne morale de droit public qui ne peut le recruter initialement que pour une durée déterminée.

“ L'agent doit solliciter de son administration d'origine le renouvellement de son congé ou sa demande de réemploi, par lettre recommandée avec demande d'avis de réception, au moins deux mois avant le terme du congé. L'agent est réemployé, selon les nécessités du service, dans les conditions prévues aux articles 33 et 34.

“ L'agent qui, au terme du congé, n'a pas exprimé son intention dans le délai susmentionné, est présumé renoncer à son emploi. A ce titre, il ne peut percevoir aucune indemnité.

“ Un congé de même nature ne peut être accordé que si l'intéressé a repris ses fonctions pendant trois ans au moins. ”

Article 19

L'article 36 du même décret est remplacé par un article 36 nouveau et un article 36-1 ainsi rédigés :

“ **Art. 36.** – Tout manquement au respect des obligations auxquelles sont assujettis les

agents publics, commis par un agent non titulaire dans l'exercice ou à l'occasion de l'exercice de ses fonctions est constitutif d'une faute l'exposant à une sanction disciplinaire, sans préjudice, le cas échéant, des peines prévues par le code pénal. ”

“ **Art. 36-1.** – Les sanctions disciplinaires susceptibles d'être appliquées aux agents non titulaires sont les suivantes :

“ **1°** L'avertissement ;

“ **2°** Le blâme ;

“ **3°** L'exclusion temporaire des fonctions avec retenue de traitement pour une durée maximale de six mois pour les agents recrutés pour une durée déterminée et d'un an pour les agents sous contrat à durée indéterminée ;

“ **4°** Le licenciement, sans préavis ni indemnité de licenciement.

“ La décision prononçant une sanction disciplinaire doit être motivée. ”

Article 20

A l'article 38 du même décret, il est inséré un 4° ainsi rédigé :

“ - 4° au début du troisième mois précédant le terme de l'engagement pour le contrat susceptible d'être reconduit pour une durée indéterminée. Dans ce cas, la notification de la décision doit être précédée d'un entretien. ”

Article 21

L'article 42 du même décret est remplacé par les dispositions suivantes :

“ **Art. 42.** - Le licenciement ne peut intervenir qu'à l'issue d'un entretien préalable. La décision de licenciement est notifiée à l'intéressé par une lettre recommandée avec demande d'avis de réception. Cette lettre précise le ou les motifs du licenciement et la date à laquelle celui-ci doit intervenir compte tenu des droits à congés annuels restant à courir et de la durée du préavis. ”

Article 22

L'article 44 du même décret est remplacé par les dispositions suivantes :

“ **Art. 44** – Toutefois l'indemnité de licenciement n'est pas due aux agents mentionnés à l'article 43 lorsque ceux-ci :

“ **1°** Sont fonctionnaires détachés en qualité d'agent non titulaire, en disponibilité ou hors cadre ;

“ **2°** Retrouvent immédiatement un emploi équivalent dans l'une des collectivités publiques mentionnées à l'article 2 de la loi du 13 juillet 1983 susvisée ou d'une société d'économie mixte dans laquelle l'Etat ou une collectivité territoriale a une participation majoritaire ;

“ **3°** Ont atteint l'âge de soixante ans et justifient de la durée d'assurance, tous régimes de retraite de base confondus, exigée pour obtenir la liquidation d'une retraite au taux plein du régime général de la sécurité sociale ;

“ **4°** Sont démissionnaires de leurs fonctions. ”

Article 23

L'article 45 du même décret est complété par un alinéa ainsi rédigé :

“ Lorsque le dernier traitement de l'agent est réduit de moitié en raison d'un congé de maladie ou de grave maladie, le traitement servant de base au calcul de l'indemnité de licenciement est sa dernière rémunération à plein traitement. Il en est de même lorsque le licenciement intervient après un congé non rémunéré. »

Article 24

Le troisième alinéa de l'article 46 du même décret est remplacé par les dispositions suivantes :

“ Pour les agents qui ont atteint l'âge de 60 ans mais ne justifient pas d'une durée d'assurance tous régimes de retraite de base confondus au moins égale à celle exigée pour obtenir une retraite au taux plein, l'indemnité de licenciement subit une réduction de 1,67 % par mois de service au-delà du soixantième anniversaire. ”

Article 25

Il est inséré, après le titre X du même décret, un titre XI ainsi rédigé :

“ Titre XI : Dispositions diverses ”

“ **Art. 49-1.** Des aménagements d'horaires propres à faciliter son exercice professionnel ou son maintien dans l'emploi sont accordés à sa demande à l'agent non titulaire handicapé relevant de l'une des catégories mentionnées aux 1°, 2°, 3°, 4°, 9°, 10 et 11° de l'article L. 323-3 du code du travail, dans toute la mesure compatible avec les nécessités du fonctionnement du service.

Des aménagements d'horaires sont également accordés à sa demande à tout agent non titulaire, dans toute la mesure compatible avec les nécessités du fonctionnement du service, pour lui permettre d'accompagner une personne handicapée, qui est son conjoint, son concubin, la personne avec laquelle il a conclu un pacte civil de solidarité, un enfant à charge, un ascendant ou une personne accueillie à son domicile et qui nécessite la présence d'une tierce personne. »

Article 26

La ministre de l'intérieur, de l'outre-mer et des collectivités territoriales et le ministre du budget, des comptes publics et de la fonction publique sont chargés, chacun en ce qui le concerne, de l'exécution du présent décret, qui sera publié au *Journal officiel* de la République française.