Conseil d'Etat - Raad van State
LEGISLATION
- 1 -
- 2 12. 1975
Transmis à M. Coordination

AD.

L. 12.410/2.

ROYAUME DE BELGIQUE

KONINKRIJK BELGIE

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, deuxième chambre, saisi par le Ministre de la Défense nationale et des Affaires bruxelloises, le 14 octobre 1975, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté royal"relatif à l'accession des sous-officiers d'élite et supérieurs de gendarmerie au grade de sous-lieutenant de gendarmerie et des sous-officiers subalternes de gendarmerie au grade de maréchal des logis chef de gendarmerie", a donné le 28 octobre 1975 l'avis suivant :

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede kamer, de 14e oktober 1975 door de Minister van Landsverdediging en van Brusselse Aangelegenheden verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "betreffende de bevordering van keur- en hoofdonderofficieren van de Rijkswacht tot de graad van onderluitenant van de Rijkswacht en van lagere onder-officieren van de Rijkswacht tot de graad van opperwachtmeester van de Rijkswacht", heeft de 28e oktober 1975 het volgend advies gegeven :

31 XII 75

OBSERVATION GENERALE.

Le projet soumis à l'avis du Conseil d'Etat ayant pour objet d'exécuter les articles 51 et 52 de la loi du 27 décembre 1973 relative au statut du personnel du cadre actif de la gendarmerie, il s'indique que l'article 26 du projet, qui met ces deux articles en vigueur, figure au début du dispositif.

EXAMEN DU TEXTE.

Préambule.

Il y a lieu de citer la loi sur la gendarmerie du 2 décembre 1957, à laquelle se réfère l'article 1er du projet, notamment l'article 13 tel qu'il a été modifié par la loi du 8 avril 1969, ainsi que l'arrêté royal du 31 juillet 1975 répartissant l'effectif de la gendarmerie entre les divers grades ou groupes de grades du personnel de cette force armée.

Article 1er.

Pour fixer avec précision les intentions du Gouvernement,le début de l'alinéa 1er de l'article 1er doit être rédigé comme suit : "Le nombre maximum de candidats officiers qui peuvent être nommés ...".

.../...

Au second alinéa, il faut écrire : "Le nombre maximum de candidats sous-officiers d'élite et supérieurs, qui peuvent être nommés au grade de maréchal des logis chef de gendarmerie en application de la dite loi du 27 décembre 1973, ne peut ... en exécution de la loi précitée du 2 février 1957".

Article 4.

La première phrase de l'alinéa 1er énonce un principe général qu'il est superflu de rappeler.

La deuxième phrase de cet alinéa ainsi que l'alinéa 2, qui soumettent les candidats à un examen médical, énoncent une condition que la loi ne prévoit pas. S'il est permis à l'autorité qui nomme de subordonner la nomination d'un candidat déterminé à un examen médical lorsque cette autorité éprouve des doutes quant aux aptitudes physiques de ce candidat, il n'est pas conforme à la loi d'en faire une condition réglementaire.

L'article 4 doit donc être omis et, par voie de conséquence, l'article 5 également.

Articles 6 et 7.

Le 2° de chacun de ces articles soulève la même observation que l'article 4, alinéa 1er, première phrase.

.../...

Articles 8 et 9.

Aux articles 8 et 9, le mot "branches" doit être remplacé par le mot "matières".

La même observation vaut pour les articles 19 et 20.

Dans la liste des matières reprises à l'article 8, le droit constitutionnel et administratif doit précéder le statut légal de la gendarmerie. Dans la même liste des matières, il faut écrire : "organisation sociale et politique contemporaines".

Article 10.

2. A défaut de disposition législative prévoyant l'obligation de suivre des cours et conférences, la fréquentation obligatoire de ces cours ne peut constituer une condition supplémentaire de nomination. En conséquence, les mots "et en rendre la fréquentation obligatoire" doivent être omis.

La même observation vaut pour l'article 21.

Articles 17 et 18.

Le maréchal des logis chef est un sous-officier d'élite mais non un sous-officier supérieur.

.../...

L'article 52, § 1er, 3°, de la loi du 27 décembre 1973 exige que, pour pouvoir être nommé au grade de maréchal des logis chef, le candidat possède les qualités morales indispensables à l'état de sous-officier d'élite. Il n'est pas légal d'y ajouter qu'il doit posséder en outre les qualités morales requises du sous-officier supérieur ainsi que le font les articles 17, 2° et 18, 1° du projet.

Les articles 17, 3° et 18, 2° appellent la même observation que l'article 4, alinéa 1er, première phrase.

ALGEMENE OPMERKING.

Aangezien het aan de Raad van State voorgelegde ontwerp strekt tot uitvoering van de artikelen 51 en 52 van de wet van 27 december 1973 betreffende het statuut van het Rijkswachtpersoneel van het actief kader, behoort artikel 26 van het ontwerp, dat die twee artikelen in werking doet treden, vooraan in het ontwerp te komen.

ONDERZOEK VAN DE TEKST.

Aanhef.

Er moet melding worden gemaakt van de wet van 2 december 1957 op de Rijkswacht waarnaar artikel 1 van het ontwerp verwijst, inzonderheid van artikel 13 zoals het gewijzigd is bij de wet van 8 april 1969, alsook van het koninklijk besluit van 31 juli 1975 tot verdeling van de getalsterkte van de Rijkswacht over de verschillende graden of gradengroepen van het personeel van dit Krijgsmachtdeel.

Artikel 1.

Opdat de bedoelingen van de Regering nauwkeurig tot uiting komen, moet het begin van het eerste lid van artikel 1 als volgt worden geredigeerd : "Het maximumaantal kandidaat-officieren die op grond van artikel ... tot onderluitenant kunnen worden benoemd ...".

.../...

In het tweede lid moet worden gelezen : "Het maximumaantal kandidaat-keuronderofficieren en kandidaat-hoofdonderofficieren die op grond van de genoemde wet van 27 december 1973 tot opperwachtmeester van de Rijkswacht kunnen worden benoemd, mag ... als door Ons bepaald ter uitvoering van de eerdervermelde wet van 2 december 1957".

Artikel 4.

De eerste volzin van het eerste lid stelt een algemeen beginsel dat hier niet herhaald hoeft te worden.

De tweede volzin van dat lid, alsook het tweede lid, die de kandidaten aan een geneeskundig onderzoek onderwerpen, stellen een voorwaarde welke de wet niet oplegt. Al mag de benoemende overheid de benoeming van een bepaalde kandidaat afhankelijk maken van een geneeskundig onderzoek wanneer zij aan zijn lichamelijke geschiktheid twijfelt, is het niet in overeenstemming met de wet daarvan een reglementaire voorwaarde te maken.

Artikel 4 moet dus vervallen en bijgevolg ook artikel 5.

Artikelen 6 en 7.

Voor 2° van elk van die artikelen geldt dezelfde opmerking als gemaakt is bij artikel 4, eerste lid, eerste volzin.

.../...

Artikelen 8 en 9.

In de artikelen 8 en 9 vervange men het woord "vakken" door "stof".

Dezelfde opmerking geldt voor de artikelen 19 en 20.

In artikel 8 moet in de opgave van de examenstof het grondwettelijk en administratief recht voorafgaan aan het wettelijk statuut van de Rijkswacht. In de Franse tekst moet worden gelezen : "organisation sociale et politique contemporaines".

Artikel 10.

Als geen wetsbepaling verplicht tot het volgen van cursussen en conferenties, mag dit niet als bijkomende benoemingsvoorwaarde worden opgelegd. Bijgevolg moeten de woorden "waarvan het bijwonen verplicht kan gemaakt worden en" vervallen.

Dezelfde opmerking geldt voor artikel 21.

Artikelen 17 en 18.

De opperwachtmeester is een keuronderofficier maar geen hoofdonderofficier.

.../...

Voor benoeming tot opperwachtmeester eist artikel 52, § 1, 3° van de wet van 27 december 1973 dat de kandidaat "de voor de staat van keuronderofficier onontbeerlijke morele hoedanigheden" bezit. Het is niet wettig daaraan toe te voegen dat hij ook de morele hoedanigheden moet bezitten die van de hoofdonderofficier worden gevergd, zoals het ontwerp doet in de artikelen 17, 2°, en 18, 1°.

*

Bij de artikelen 17, 3°, en 18, 2°, is dezelfde opmerking te maken als bij artikel 4, eerste lid, eerste volzin.

La chambre était composée de

Messieurs : J. MASQUELIN, président,
de Heren : voorzitter,

H. ROUSSEAU, conseillers d'Etat,
J. van den BOSSCHE, staatsraden,

M. VERSCHELDEN, assesseurs de la section de législation,
C. DESCHAMPS, bijzitters van de afdeling wetgeving,

W. GENARD, greffier.
griffier.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise a été vérifiée sous le contrôle de M. J. van den BOSSCHE.

Le rapport a été présenté par M. H. VLIEBERGH, premier auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. J. van den BOSSCHE.

Het verslag werd uitgebracht door de H. H. VLIEBERGH, eerste auditeur.

LE GREFFIER - DE GRIFFIER,

W. GENARD.

LE PRESIDENT - DE VOORZITTER,

J. MASQUELIN.