ROYAUME DE BELGIQUE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, deuxième chambre, saisi par le Premier Ministre, Ministre de la Défense nationale, le 11 janvier 1979, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté ministériel "relatif à l'emploi des sous-officiers du corps opérationnel de la gendarmerie", a donné le 12 mars 1979 l'avis suivant :

KONINKRIJK BELGIE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede kamer, de 11e januari 1979 door de Eerste Minister, Minister van Landsverdediging verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van ministerieel besluit "betreffende het ambt van de onderofficieren van het operationeel korps van de rijkswacht", heeft de 12e maart 1979 het volgend advies gegeven :

PREAMBULE.

L'article 70 de la loi du 2 décembre 1957 sur la gendarmerie délègue certains pouvoirs au Roi et ne peut donc constituer le fondement légal du présent projet d'arrêté ministériel.

L'alinéa 1er du préambule doit donc être omis.

DISPOSITIF.

Article 1er.

Pour les motifs indiqués sous l'article 1er du projet L. 13.274/2, le texte suivant est proposé pour cet article :

"Article 1er.-
L'emploi de sous-officier est exercé en vertu d'ordres de service du Commandant de la gendarmerie".

Article 2.

Le but de cette disposition est d'octroyer aux sous-officiers et aux élèves des écoles de gendarmerie un droit à certains congés.

L'article 59 de la loi du 27 décembre 1973 ne vise que les congés annuels. Le fondement légal de l'article 2 du projet est l'article 22, § 2, de la même loi, l'octroi de congés de circonstance étant assimilé à la réglementation de l'exercice de l'emploi.

.../...

Selon les explications données par l'officier délégué, les ordres de service émanant du Commandant de la gendarmerie ne pourront être plus restrictifs que l'annexe du projet.

Dès lors, l'intervention du Commandant de la gendarmerie ne se justifie pas.

La rédaction suivante est proposée :

"Article 2.-
Les sous-officiers et les élèves des écoles de gendarmerie ont droit aux congés fixés par l'annexe au présent arrêté".

Article 3.

Le fondement légal de cette disposition est également l'article 22, § 2, de la loi du 27 décembre 1973. Elle a pour but de permettre au Commandant de la gendarmerie d'accorder des congés de faveur lorsque celui-ci l'estime opportun.

L'article 3 du projet serait mieux à sa place s'il formait un alinéa 2 de l'article 2. La rédaction suivante est proposée :

"En outre, en vertu d'ordres de service du Commandant de la gendarmerie, les sous-officiers et les élèves des écoles de gendarmerie peuvent bénéficier de congés pour lesquels ils ne peuvent faire valoir aucun droit".

Article 4.

Au second alinéa, il y a lieu d'écrire : "Toutefois, l'article 1er produit ses effets le 1er mars 1979".

ANNEXE.

En tête de la colonne 2, l'adjectif "maximum" doit être supprimé.

Au 1., pour les raisons qui ont été indiquées sous l'article 35, 3°, du projet L. 13.274/2, l'annexe devrait viser expressément le cas du décès du conjoint.

Au 3., c), le Conseil d'Etat n'aperçoit pas quelle pourrait être, dans une organisation laïque, une cérémonie du même ordre que l'ordination ou l'entrée au couvent.

Au 4., il y a lieu d'écrire : "à la suite d'une mutation".

AANHEF.

Artikel 70 van de wet van 2 december 1957 op de rijkswacht draagt bepaalde bevoegdheden aan de Koning op en kan dus geen rechtsgrond opleveren voor het onderhavige ontwerp van ministerieel besluit.

Het eerste lid van de aanhef moet dan ook vervallen.

ARTIKELEN.

Artikel 1.

Om de redenen die zijn opgegeven in verband met artikel 1 van ontwerp L. 13.274/2, wordt voor dit artikel de volgende tekst voorgesteld :

"Artikel 1.-
Het ambt van onderofficier wordt uitgeoefend krachtens dienstorders van de Commandant van de rijkswacht".

Artikel 2.

Deze bepaling heeft tot doel aan de onderofficieren en aan de leerlingen van de rijkswachtscholen recht te verlenen op bepaalde verloven.

Artikel 59 van de wet van 27 december 1973 spreekt alleen van jaarlijkse verloven. Rechtsgrond voor artikel 2 van het ontwerp is artikel 22, § 2, van dezelfde wet, daar het verlenen van omstandigheidsverlof gelijkstaat met het reglementeren van de uitoefening van het ambt.

.../...

Naar de gemachtigde officier heeft verklaard, mogen de dienstorders die van de Commandant van de rijkswacht uitgaan, niet méér beperkingen opleggen dan de bijlage van het besluit.

Het optreden van de Commandant van de rijkswacht is derhalve niet verantwoord.

De volgende redactie wordt voorgesteld :

"Artikel 2.-

De onderofficieren en de leerlingen van de rijkswachtscholen hebben recht op de verloven bepaald in de bijlage bij dit besluit".

Artikel 3.

Ook deze bepaling ontleent haar rechtsgrond aan artikel 22, § 2, van de wet van 27 december 1973. Zij heeft tot doel de Commandant van de rijkswacht in staat te stellen gunstverloven toe te kennen wanneer hij het dienstig acht.

Artikel 3 van het ontwerp zou beter op zijn plaats zijn in artikel 2, waar het een tweede lid zou kunnen vormen, luidende :

"Bovendien kunnen de onderofficieren en de leerlingen van de rijkswachtscholen krachtens dienstorders van de Commandant van de rijkswacht verloven krijgen; zij kunnen echter geen aanspraak daarop maken".

.../...

Artikel 4.

De tweede volzin dient als volgt te worden gelezen : "Artikel 1 heeft echter uitwerking met ingang van 1 maart 1979".

BIJLAGE.

Bovenaan in de tweede kolom moet het woord "maximum" vervallen.

Om de redenen die zijn opgegeven in verband met artikel 35, 3°, van ontwerp L. 13.274/2 moet onder 1. uitdrukkelijk worden voorzien in het geval van het overlijden van de echtgenoot.

Wat punt 3., c), betreft is het de Raad van State niet duidelijk welke plechtigheid in een lekenorganisatie van dezelfde aard zou kunnen zijn als de priesterwijding of de intrede in het klooster.

In de Franse tekst onder 4. (in de Nederlandse versie 3., d) moet worden gelezen : "à la suite d'une mutation".

La chambre était composée de

Messieurs : P. TAPIE, président de chambre,
de Heren : kamervoorzitter,

H. ROUSSEAU, conseillers d'Etat,
Ch. HUBERLANT, staatsraden,

P. De VISSCHER, assesseurs de la section de législation,

L. MATRAY, bijzitters van de afdeling wetgeving,

Madame : J. TRUYENS, greffier.
Mevrouw : griffier.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise a été vérifiée sous le contrôle de M. P. TAPIE.

Le rapport a été présenté par M. J.-C. GEUS, auditeur.

De kamer was samengesteld uit

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. P. TAPIE.

Het verslag werd uitgebracht door de H. J.-C. GEUS, auditeur.

LE GREFFIER - DE GRIFFIER,

J. TRUYENS.

LE PRESIDENT - DE VOORZITTER,

P. TAPIE.