Conseil d'Etat - Raad van State
LEGISLATION - - WETGEVING
L. 438/2
2 AOUT 1949
Transmis à M. Coordination
Overgemaakt aan de H. Luxem

L. 438/2

KONINKRIJK BELGIE

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede kamer, de 20e Juni 1949 door de Minister van Landsverdediging verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Regent betreffende de instelling van een Hoog Comité voor de Luchtmacht en een Comité voor de Luchtmacht, heeft ter zitting van 14 Juli 1949 het volgend advies gegeven:

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS DU CONSEIL D'ETAT

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, deuxième chambre, saisi par le Ministre de la Défense nationale, le 20 juin 1949 d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté du Régent portant création d'un comité supérieur de la Force aérienne et d'un comité de la Force aérienne, a donné en sa séance du 14 juillet 1949 l'avis suivant:

Het ontwerp beoogt de oprichting van een hoog comité en van een comité voor de luchtmacht, die namelijk worden gelast "advies uit te brengen over de candidatuur" van de, voor een graad van opper- of van hoofdofficier voorgedragen officieren der luchtmacht.

Bij koninklijk besluit van 1 April 1933 werd een comité voor het vliegwezen tot stand gebracht. Dit koninklijk besluit werd echter opgeheven door het besluit van de Regent van 10 December 1947 zodat, sedert het inwerkingtreden van dit laatste, bij de militaire luchtvaart geen enkel wapencomité meer bestaat dat op grond van een reglementaire tekst werd opgericht. Het ontwerp wil deze toestand verhelpen.

De wettelijke grondslag van het ontwerp ligt in artikel 16 van de wet van 7 April 1948 op de stand en de bevordering van de officieren van de luchtmacht, luidens hetwelk de graden van hoofd- en opperofficier naar keuze zijn van de Koning. In de inleiding dient naar deze bepaling verwezen te worden. Het hoofddoel immers van de wapencomité's waarvan de oorsprong gelegen is in het koninklijk besluit van 26 Augustus 1846, is steeds geweest de Koning bij te staan en voor te lichten bij de uitoefening van het recht om, onder de candidaten voor bepaalde graden, degenen te kiezen die hij het meest geschikt oordeelt om het ambt waar te nemen.

Het ontwerp neemt, mutatis mutandis, de bepalingen over van het besluit van de Regent van 10 December 1947 tot oprichting van wapencomité's voor het landleger ; bij het ontwerp zijn de volgende opmerkingen te maken.

I.

In artikel 2 wordt bepaald dat de Minister van Landsverdediging voorzitter is van de wapencomité's ; hierdoor doet het ontwerp onderstellen dat hij er medebeslissende stc.

.../...

heeft en stemt zoals de overige leden. In werkelijkheid is dit niet het geval en woont de Minister de vergaderingen slechts bij om zich voor te lichten.

II.

Het ontwerp bepaalt dat de samenstelling der wapencomité's door de Minister van Landsverdediging wordt geregeld. Evenwel zij hierbij de modaliteiten niet nauwkeurig opgegeven volgens welke de Minister deze comité's samenstellen zal. Zo is namelijk geen melding gemaakt van het getal, de graad en de functies der officieren die er deel zullen van uitmaken.

III.

De voorstellen tot niet-bevordering wegens leeftijd, wegens ontoereikende bekwaamheid of wegens gebrek aan openstaande betrekkingen schijnen eerst te moeten worden gedaan op het ogenblik dat het comité de candidaturen tot hogere graden onderzoekt, zodat het bepaalde in artikel 3 b, uitgezonderd wat betreft de afstand van bevordering, begrepen blijkt te zijn in a) en derhalve zonder bezwaar wegvallen kan.

IV.

Uit de ongeveer een eeuw oude bepalingen betreffende de wapencomité's volgt dat het verzoek om het advies dezer comité's als een verplichting moet worden aangezien en dat het niet-vervullen er van als het verzuim van een substantiële formaliteit kan worden beschouwd. Het ware niet zonder nut in de tekst van het ontwerp de nadruk te leggen op het karakter van deze raadpleging.

V.

Artikel 5 van het ontwerp bepaalt dat de adviezen der wapencomités bij stemming worden uitgebracht ; hierbij wordt niet nader verklaard of deze stemming geheim moet zijn, noch hoe de meerderheid wordt verkregen.

VI.

Artikel 6 verleent aan het ontwerp terugwerkende kracht. Deze terugwerking is niet gerechtvaardigd, want op die wijze zou men er kunnen toe komen bepaalde toestanden, ontstaan nadat het comité voor het vliegwezen bij besluit van de Regent van 10 December 1947 werd afgeschaft, naderhand regelmatig of onregelmatig te maken.

VII.

Het besluit van de Regent van 26 Augustus 1947 tot vaststelling van de proeven en examens tot het bekomen van de graad van majoor bij het vliegwezen vereist in sommige gevalle: adviezen van het wapencomité.

Luidens artikel 6 van dit besluit kunnen de candidaten aan de leergangen en de vakproeven slechts deelnemen, indien hun hiërarchische meerderen "uitdrukkelijke" adviezen uitbrengen omtrent hun morele hoedanigheden en vakkennissen voor het uitoefenen van het ambt van majoor. Die adviezen moeten "aan het wapencomité tot goedkeuring" worden voorgelegd.

Luidens artikel 7 van hetzelfde besluit kunnen de candidaten, die een eerste maal niet geslaagd zijn, de leergangen opnieuw volgen en de examens een tweede maal afleggen, indien het wapencomité daarover een gunstig advies uitbrengt. Deze zelfde formule komt reeds voor in artikel 3, waarin de leer - gangen aan de school voor de administratieve diensten worden behandeld.

Het besluit van de Regent van 27 Mei 1947 betreffende de examens voor het verwerven van de graad van majoor verleent een soortgelijke bevoegdheid aan de comité's van de overige bij besluit van de Regent van 10 December 1947 ingestelde wapens en diensten.

.../...

Al deze bepalingen kennen aan de wapencomité's bevoegdheden toe, die niet dezelfde zijn als degene die hun bij hun instelling werden verleent.

De adviezen welke zij in die omstandigheden uitbrengen, zijn soms bindend voor de overheid voor wie zij bestemd zijn. Dit is moeilijk overeen te brengen met het louter raadgevend karakter van de normale tussenkomst der wapencomité's.

*

* *

Uit bovenstaande beschouwingen blijkt dat sommige bepalingen van het aan de Raad van State onderworpen ontwerp door de Minister van Landsverdediging opnieuw zouden moeten onderzocht worden. Bovendien ware het wenselijk, naar aanleiding van dit nieuw onderzoek de gezamenlijke reglementering betreffende de verschillende wapencomité's zo te herwerken, dat al die comité's zover als enigszins mogelijk aan gelijkvormige regelen zouden onderworpen worden. Tevens zou men uit de bestaande reglementering de bepalingen moeten weren, die onverenigbaar zijn met het louter raadgevend karakter van de tussenkomsten der wapencomité's.

Le projet a pour but d'instituer un comité supérieur et un comité de la force aérienne chargés notamment de "donner leur appréciation sur les candidatures" des officiers de la force aérienne proposés pour un grade d'officier général ou supérieur.

L'arrêté royal du 1er avril 1933 avait créé un comité d'aviation. Cet arrêté royal fut toutefois abrogé par l'arrêté du Régent du 10 décembre 1947 en manière telle que depuis l'entrée en vigueur de ce dernier, il n'existe plus à l'aéronautique militaire aucun comité d'armes dont l'existence fut fondée sur un texte réglementaire. Le projet tend à porter remède à cette situation.

Le fondement légal du projet se trouve dans l'article 16 de la loi du 3 avril 1948 sur la position et l'avancement des officiers de la force aérienne, aux termes duquel les grades d'officiers supérieurs et d'officiers généraux sont au choix du Roi. Il convient de viser cette disposition dans le préambule. En effet les comités d'armes dont l'origine remonte à l'arrêté royal du 26 août 1846 ont toujours eu pour but essentiel d'aider et d'éclairer le Roi dans l'exercice du droit de choisir, parmi les candidats à certains grades, ceux qu'il juge les plus aptes à en remplir les fonctions.

Le projet reprend, mutatis mutandis, les dispositions de l'arrêté du Régent du 10 décembre 1947 portant création de comités d'armes pour l'armée de terre; il soulève les observations ci-après.

I.

En disposant à l'article 2 que le Ministre de la Défense nationale préside les comités d'armes, le projet laisse supposer qu'il en fait partie avec voix délibérative et vote comme les autres membres, alors qu'il n'en est rien et que le Ministre se borne à assister aux séances en vue de s'éclairer.

II.

Le projet porte que la composition des comités d'armes est réglée par le Ministre de la Défense nationale. Il omet toutefois de préciser les modalités suivant lesquelles le Ministre composera ces comités. Il ne comporte notamment aucune indication sur le nombre, le grade et les fonctions des officiers appelés à en faire partie.

III.

Les propositions de non avancement en raison d'âge, pour motif d'insuffisance ou pour manque d'emplois disponibles, ne paraissent devoir être faites qu'au moment où le comité examine les candidatures à des grades supérieurs, en manière telle que la disposition de l'article 3 b, sauf en ce qui concerne la renonciation à l'avancement, semble être incluse dans le a) et pourrait dès lors être supprimée sans inconvénient.

IV.

Il résulte des dispositions relatives aux comités d'armes prises depuis près d'un siècle, que la consultation de ces comités doit être tenue pour obligatoire et que le défaut de consultation pourrait être considéré comme l'omission d'une formalité substantielle. Il ne serait pas inutile de souligner dans le texte du projet le caractère de la consultation.

V.

L'article 5 du projet dispose que les avis des comités d'armes sont exprimés par un vote, sans préciser si ce vote doit revêtir un caractère secret et sans indiquer comment la majorité est déterminée.

VI.

L'article 6 du projet confère à celui-ci un effet rétroactif. Un tel effet ne se justifie pas parce qu'il pourrait aboutir à rendre régulières ou irrégulières après coup certaines situations qui se seraient développées postérieurement à la suppression du comité d'aviation par l'arrêté du Régent du 10 décembre 1947.

VII.

L'arrêté du Régent du 26 août 1947 fixant les épreuves et examens pour l'accession au grade de major à l'aviation requiert dans certains hypothèses des avis du comité d'armes.

Aux termes de l'article 6 de cet arrêté, les candidats ne peuvent participer aux cours et épreuves professionnelles que si leurs chefs hiérarchiques émettent des avis "formels" quant à leurs qualités morales et professionnelles pour exercer les fonctions de major. Ces avis doivent être soumis "à l'approbation du comité d'armes".

Aux termes de l'article 7 du même arrêté, les candidats qui ont subi un premier échec peuvent suivre les cours et présenter l'épreuve une seconde fois "sur avis favorable du comité d'armes". Cette même formule se retrouve à l'article 3 lorsqu'il est traité des cours de l'école des services administratifs.

L'arrêté du Régent du 27 mai 1947 relatif aux examens pour l'accession au grade de major donne une compétence du même ordre aux comités des autres armes et services institués par l'arrêté du Régent du 10 décembre 1947.

Toutes ces dispositions confèrent aux comités d'armes des attributions différentes de celles pour lesquelles ils ont été institués.

Les avis qu'ils donnent en ces circonstances lient parfois l'autorité à laquelle ils sont destinés. Ils se concilient dès lors difficilement avec le caractère purement consultatif des interventions normales des comités d'armes.

*

* *

Il résulte des observations qui précèdent que certaines dispositions du projet soumis au Conseil d'Etat devraient être réexaminées par le Ministre de la Défense nationale. Il serait en outre souhaitable de saisir l'occasion de ce réexamen pour remanier l'ensemble de la réglementation relative aux différents comités d'armes, de manière à les soumettre dans toute la mesure du possible à des règles uniformes. Il conviendrait également d'éliminer de la réglementation existante les dispositions inconciliables avec le caractère purement consultatif des interventions des comités d'armes.

Waren aanwezig: / Etaient présents:

De Heren: F. LEPAGE, raadsheer van State, voorzitter
Messieurs: conseiller d'Etat, président

D. DECLEIRE, raadsheren van State
J. COYETTE, conseillers d'Etat

H. PIERLOT, bijzitters van de afdeling wetgeving
J. VAUTHIER, assesseurs de la section de législation

R. VAN HAECKE, adjunct-griffier, griffier
greffier adjoint, greffier.

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

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

DE GRIFFIER - LE GREFFIER, DE VOORZITTER - LE PRESIDENT,