KONINKRIJK BELGIE

ROYAUME DE BELGIQUE

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

AVIS DU CONSEIL D'ETAT

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede kamer, de 16 April 1949 door de Minister van Landsverdediging verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Regent houdende afwijking van het besluit van de Regent van 29 Maart 1946 ter vaststelling van de leeftijd op welke de officieren van het Leger hun rechten op het rustpensioen mogen doen gelden, heeft ter zitting van 28 April 1949 het volgend advies gegeven :

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, deuxième chambre, saisi par le Ministre de la Défense nationale le 16 avril 1949 d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté du Régent apportant une dérogation à l'arrêté du Régent du 29 mars 1946 modifiant l'âge de la mise à la retraite des officiers de l'Armée, a donné en sa séance du 28 avril 1949 l'avis suivant :

Het ontwerp wil de mogelijkheid scheppen, om te voorzien in sommige kantoorbetrekkingen van het centraal en territoriaal Bestuur van het leger door officieren in actieve dienst te houden tot aan het einde van het trimester tijdens hetwelk zij de leeftijd van 56 jaar bereiken -officieren die, bij toepassing van artikel 1 van het besluit van de Regent van 29 Maart 1946 houdende wijziging van de leeftijdsgrens tot pensionnering van de officieren van het leger, vóór dat ogenblik normaal de leeftijdsgrens zouden bereikt hebben. Verder strekt het er toe sommige modaliteiten te bepalen in verband met het toekennen van deze betrekkingen.

Het ontwerp verwijst niet naar de bepalingen waarop het steunt.

In zoverre het een leeftijd bepaalt voor de pensionnering, steunt het op artikel 3 der samengeordende wetten op de militaire pensioenen, zoals dit artikel is gewijzigd bij de wet van 13 Juli 1934.

In zoverre het de modaliteiten vaststelt voor de toelating tot een bepaalde categorie van betrekkingen, steunt het op artikel 2 der wet van 15 September 1924 betreffende de stand en de bevordering der officieren. Naar deze bepalingen, evenals naar artikel 67 der Grondwet zou in de inleiding van het ontwerp moeten verwezen worden.

In één enkel artikel vermengt het ontwerp bepalingen van duidelijk verschillende aard. Zij zouden in afzonderlijke artikelen moeten behandeld worden. De bepalingen inzake de pensionnering zouden in artikel 1 kunnen behouden worden, terwijl die betreffende de modaliteiten van toelating tot de betrekkingen het voorwerp van artikel 2 zouden moeten worden.

Ten slotte zouden de bepalingen tot vaststelling van de betrekkingen met sedentair en administratief karakter alsook

.../...

de vaststelling van het aantal zulke betrekkingen waarin jaarlijks zal worden voorzien, in een artikel 3 moeten opgenomen worden.

Uit de bewoordingen van artikel 1 van het ontwerp kan niet worden opgemaakt welke zijn juiste betekenis is. Heeft het enkel betrekking op de officieren der landstrijdkrachten of ook op die der lucht- en zeestrijdkrachten en van de rijkswacht? Doordat alleen wordt verwezen naar het besluit van de Regent van 29 Maart 1946 schijnt men te mogen besluiten dat enkel de officieren der landstrijdkrachten zijn bedoeld. In het nieuwe artikel 1 dient elke twijfel terzake uit de weg geruimd te worden en dient dit punt duidelijk bepaald te worden.

Evenmin kan men uitmaken welke de betrekkingen met sedentair en administratief karakter zijn waarover sprake is in het ontwerp. Totnogtoe is de lijst deze betrekkingen door geen regeling vastgesteld. De vereiste duidelijkheid ontbreekt in de woorden "sommige op de organieke tabellen bepaalde kantoorbetrekkingen van het centraal en territoriaal Bestuur".

Daar het sedentair en administratief karakter van de betrekkingen in het ontwerp een wezenlijk element wordt voor de bepaling van de leeftijdsgrens voor het op ruste stellen der officieren dient de lijst dezer betrekkingen te worden opgemaakt door de Koning die, buiten de wetgever, alleen bevoegd is om de regelen inzake het op ruste stellen der officieren vast te stellen.

Indien deze lijst niet bij dit ontwerp kan worden gevoegd, zou het ontwerp ten minste moeten bepalen dat die lijst later zal worden opgemaakt.

In alinea 2 van artikel 1 zijn de modaliteiten van toelating tot de in het ontwerp bedoelde betrekkingen bepaald. Uit deze modaliteiten blijkt dat voor deze betrekkingen slechts officieren beneden 56 jaar kunnen aangewezen worden, die evenwel reeds de bij artikel 1 van het besluit van de Regent van 29 Maart

.../...

1946 vastgestelde leeftijdsgrens hebben bereikt. Zij zullen om de betrekking moeten verzoeken. Zij mogen niet meer deelnemen aan de bevordering en hun aanvraag moet door de Minister van Landsverdedigin worden aangenomen.

Hieruit vloeit voort,dat die betrekkingen voortaan zullen voorbehouden zijn aan deze officieren en dat dezen steeds een lagere graad dan kolonel zullen moeten hebben. Het zou nuttig zijn de bepaling welke alinea 1 van het ontwerp vormt zo te preciseren dat deze toestand duidelijk kan begrepen worden.

Men ziet niet in waarom de aanwijzing voor de betrekkingen der in het ontwerp bepaalde categorie afhankelijk is van de voorafgaande goedkeuring van de Minister van Landsverdediging. Dit voorschrift is een afwijking van de gebruiken terzake. Bovendien is het zonder practisch nut aangezien de Koning, wie, krachtens de wet, demacht toebehoort de betrekkingen toe te kennen, hierin slechts voorziet op voorstel van de Minister van Landsverdediging door besluiten welke door deze minister mede ondertekend zijn.

Van deze modaliteit zou men moeten afzien.

De tweede alinea van artikel 1 geeft de Minister van Landsverdediging eveneens opdracht ieder jaar het aantal betrekkingen met sedentair en administratief karakter vast te stellen,waarin in de loop van het jaar zal worden voorzien. Zulke modaliteit zou eveneens moeten prijsgegeven worden. Het zou moeilijk te verantwoorden zijn dat de Koning bij de uitoefening van een zijner bevoegdheden afhangt van een voorafgaande beslissing van de Minister van Landsverdediging. Het recht om het aantal betrekkingen te bepalen, waarin elk jaar dient voorzien te worden, komt de Koning toe.

Ten slotte vergt het ontwerp enkele wijzigingen die uitsluitend de redactie betreffen en geen commentaar behoeven. Deze wijzigingen zijn ingelast in de hierna volgende tekst welke de Raad van State, met inachtneming van de hierboven gemaakte opmerkingen, voorstelt in de plaats van de tekst die hem voor advies was voorgelegd.

BESLUIT VAN DE REGENT BETREFFENDE HET RUSTPENSIOEN DER OFFICIEREN VAN HET LEGER.

Gelet op artikel 67 van de Grondwet;

Gelet op de wetten op de militaire pensioenen, samengeordend bij koninklijk besluit van 11 Augustus 1923, inzonderheid op het bij de wet van 13 Juli 1934 gewijzigde artikel 3;

Gelet op de wet van 15 September 1924 betreffende de stand en de bevordering der officieren van het leger;

Gelet op het besluit van de Regent van 29 Maart 1946 houdende wijziging van de leeftijdsgrens tot pensionnering van de officieren van het leger;

Gelet op het advies van de Raad van State;

Op de voordracht van de Minister van Landsverdediging,

WIJ HEBBEN BESLOTEN EN WIJ BESLUITEN :

Artikel 1.-

In afwijking van artikel 1 van het besluit van de Regent van 29 Maart 1946, mogen de officieren van een graad beneden die van kolonel, die aangewezen zijn voor het bekleden van sommige als dusdanig op de organieke tabellen bepaalde kantoorbetrekkingen van het centraal en territoriaal bestuur, hun rechten op het rustpensioen doen gelden op het einde van het kwartaal tijdens hetwelk zij de leeftijd van zes en vijftig jaar bereikt hebben.

Artikel 2.-

De in bovenstaand artikel 1 bedoelde betrekkingen worden toegekend aan de officieren die, de bij artikel 1 van het besluit van de Regent van 29 Maart 1946 bepaalde leeftijd voor het rustpensioen bereikt hebbende, er om verzoeken en aan de bevordering niet meer deelnemen of er van afgezien hebben.

.../...

Artikel 3.-

Een later besluit zal de lijst der in dit besluit bedoelde sedentaire ambten van het centraal en territoriaal bestuur vaststellen.

Het aantal dezer betrekkingen, waarin zal worden voorzien, alsmede de graad der officieren aan wie zij zullen toegekend worden, zullen jaarlijks bij besluit worden bepaald.

Artikel 4.-

De Minister van Landsverdediging is belast met de uitvoering van dit besluit.

VANWEGE DE REGENT :

De Minister van Landsverdediging,

Le projet tend à permettre de pourvoir à certains emplois sédentaires de l'Administration centrale et territoriale de l'armée, en maintenant en activité, jusqu'à l'expiration du trimestre au cours duquel ils atteignent l'âge de 56 ans, des officiers qui, par application de l'article ler de l'arrêté du Régent du 29 mars 1946 modifiant l'âge de la mise à la retraite des officiers de l'armée, auraient normalement atteint la limite d'âge avant ce moment. Il tend en outre à fixer certaines modalités propres à l'accession à ces emplois.

Le projet ne vise pas les dispositions sur lesquelles il est fondé.

Dans la mesure où il fixe un âge pour la mise à la pension, il trouve son fondement dans l'article 3 des lois coordonnées sur les pensions militaires, tel que celui-ci a été modifié par la loi du 13 juillet 1934.

Dans la mesure où il arrête des modalités propres à l'accession à une catégorie déterminée d'emplois, il trouve un fondement dans l'article 2 de la loi du 15 septembre 1924 sur la position et l'avancement des officiers.

Ces dispositions devraient être visées dans le préambule du projet, de même que l'article 67 de la Constitution.

Le projet confond dans un seul article des dispositions d'ordre nettement différent. Il conviendrait que celles-ci fassent l'objet d'articles séparés. Les dispositions relatives à la mise à la pension pourraient demeurer à l'article ler, celles relatives aux modalités d'accession aux emplois devraient faire l'objet de l'article 2.

Enfin, il importerait de réunir dans un article 3 les dispositions relatives à la détermination des emplois de caractère administratif et sédentaire, ainsi que la fixation

du nombre d'emplois de cette espèce auquel il sera pourvu chaque année.

On ne peut déduire des termes de l'article 1er du projet quelle est sa portée précise. S'applique-t-il aux seuls officiers des forces de terre ou s'applique-t-il également aux officiers de la force aérienne, de la force navale et de la gendarmerie ? Il semble résulter de la référence au seul arrêté du Régent du 29 mars 1946 qu'il ne vise que les officiers des forces de terre. Il conviendrait d'éliminer tout doute à ce sujet et de le préciser dans le nouvel article 1er.

On ne peut non plus déterminer quels sont les emplois de caractère administratif et sédentaire auxquels le projet se réfère. Aucune disposition réglementaire n'a établi la liste de ces emplois jusqu'à présent. Les termes "certains emplois sédentaires de l'Administration centrale et territoriale définis aux tableaux organiques", manquent de précision indispensable.

Le caractère administratif et sédentaire de l'emploi occupé devenant dans le projet un élément essentiel pour la détermination de l'âge de la mise à la pension des officiers, il est nécessaire que la liste de ces emplois soit établie par le Roi qui, en dehors du législateur, a seul qualité pour arrêter les règles relatives à la mise à la pension des officiers.

Si cette liste ne peut être annexée au présent projet, il conviendrait à tout le moins que celui-ci prévoie son établissement ultérieur.

L'alinéa 2 de l'article 1er arrête les modalités d'accession aux emplois visés par le projet. Il résulte de celles-ci que pourront seuls être désignés à ces emplois, des officiers âgés de moins de 56 ans mais déjà atteints par la limite d'âge fixée par l'article 1er de l'arrêté du Régent du 29 mars 1946. Ceux-ci devront solliciter l'emploi. Ils ne pourront plus participer à l'avancement et leur demande devra être agréée par le Ministre de la Défense nationale.

Il en résulte que ces emplois seront dorénavant réservés à ces officiers et que ceux-ci devront toujours être de grade inférieur à celui de colonel. Il serait utile que la disposition constituant l'alinéa ler du projet soit précisée de manière à faire ressortir clairement cette situation.

On n'aperçoit pas la raison pour laquelle la désignation aux emplois de la catégorie déterminée par le projet est subordonnée à l'agréation préalable du Ministre de la Défense nationale. Cette prescription déroge aux usages en la matière. Elle est d'autre part dénuée d'intérêt pratique puisque le Roi, auquel, en vertu de la loi, appartient le pouvoir de conférer les emplois, ne pourvoit à ceux-ci que sur proposition du Ministre de la Défense nationale par des arrêtés contresignés par celui-ci.

Il y aurait lieu de renoncer à cette modalité.

Le second alinéa de l'article ler charge également le Ministre de la Défense nationale de fixer chaque année le nombre d'emplois de caractère administratif et sédentaire auquel il sera pourvu durant l'année. Une telle modalité devrait également être abandonnée. On pourrait difficilement justifier que l'exercice par le Roi d'une de ses attributions soit fonction d'une décision préalable du Ministre de la Défense nationale. C'est au Roi qu'il appartient de fixer le nombre d'emplois auquel il y a lieu de pourvoir chaque année.

Le projet nécessite enfin quelques modifications de caractère purement rédactionnel n'exigeant aucun commentaire. Ces modifications sont insérées dans le texte ci-après que le Conseil d'Etat, eu égard aux observations formulées ci-dessus, propose de substituer au texte soumis à son avis.

ARRETE DU REGENT RELATIF A LA RETRAITE DES OFFICIERS DE L'ARMEE.

-=-=-=-=-=-=-=-=-=-

Vu l'article 67 de la Constitution;

Vu les lois sur les pensions militaires, coordonnées par l'arrêté royal du 11 août 1923, et notamment l'article 3, modifié par la loi du 13 juillet 1934;

Vu la loi du 15 septembre 1924 sur la position et l'avancement des officiers de l'armée;

Vu l'arrêté du Régent du 29 mars 1946, modifiant l'âge de la mise à la retraite des officiers de l'armée;

Vu l'avis du Conseil d'Etat;

Sur la proposition du Ministre de la Défense nationale,

NOUS AVONS ARRETE ET ARRETONS :

Article 1er.-

Par dérogation à l'article 1er de l'arrêté du Régent du 29 mars 1946, les officiers d'un grade inférieur à celui de colonel, désignés pour occuper des emplois d'administration centrale et territoriale indiqués comme sédentaires aux tableaux organiques de l'armée, sont admis à faire valoir leurs droits à la retraite à la fin du trimestre au cours duquel ils auront atteint l'âge de cinquante-six ans.

Article 2.-

Les emplois visés à l'article 1er ci-dessus sont conférés aux officiers ayant atteint l'âge de la retraite fixé par l'article 1er de l'arrêté du Régent du 29 mars 1946, qui en font la demande et qui ne participent plus à l'avancement ou qui y ont renoncé.

.../...

Article 3.-

Un arrêté ultérieur établira la liste des emplois sédentaires d'administration centrale et territoriale visés par le présent arrêté.

Un arrêté fixera annuellement le nombre de ces emplois auxquels il sera pourvu, ainsi que le grade des officiers auxquels ils seront conférés.

Article 4.-

Le Ministre de la Défense nationale est chargé de l'exécution du présent arrêté.

PAR LE REGENT :

Le Ministre de la Défense nationale,

L.334/2

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	
	J.CYPRES,	adjunct-griffier,	griffier
		greffier adjoint,	greffier.

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

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de M. F. LEPAGE, conseiller d'Etat,

DE GRIFFIER - LE GREFFIER,

DE VOORZITTER - LE PRESIDENT,