

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, le 24 décembre 1971, d'une demande d'avis sur un projet de loi "modifiant la loi du 27 décembre 1961 portant statut des sous-officiers du cadre actif des forces terrestre, aérienne et navale", a donné le 12 janvier 1972 l'avis suivant :

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede kamer, de 24e december 1971 door de Minister van Landsverdediging verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van wet "tot wijziging van de wet van 27 december 1961 houdende statuut van de onderofficieren van het actief kader der land-, lucht- en zeemacht", heeft de 12e januari 1972 het volgend advies gegeven :

La loi du 27 décembre 1961 a créé la catégorie des sous-officiers temporaires. Il s'agit de volontaires servant à la faveur d'un engagement ou d'un rengagement pendant une durée de cinq ans. Ils peuvent, sous certaines conditions, être admis dans la catégorie des sous-officiers de carrière ou des sous-officiers de complément.

Dans l'esprit de cette loi, l'accès à la catégorie des sous-officiers temporaires est réservé aux caporaux et soldats qui servent à la faveur d'un engagement ou d'un rengagement volontaire.

Or, parmi ceux-ci, le projet de loi pour lequel le Conseil d'Etat a émis un avis sous le n° L. 11.548/2 crée une nouvelle catégorie : les caporaux de carrière, qui n'entreront plus en ligne de compte pour l'accès à la catégorie des sous-officiers temporaires mais pourront, par contre, être candidats à la catégorie des sous-officiers de complément.

L'objet du projet est d'adapter la loi du 27 décembre 1961 à cette situation nouvelle.

*

Article 2.

Il apparaît, de l'article 3 du projet, que celui-ci entend abroger les articles 69 à 71 de la loi du 27 décembre 1961 qui en forment le titre IV.

.../...

Il est dès lors proposé de rédiger le liminaire de l'article 2 comme suit :

"Les titres III et IV de la même loi, à l'exception des articles 69 à 71 qui sont abrogés, sont remplacés par les dispositions suivantes : ".

Cette rédaction permet l'omission de l'article 3 du projet.

*

Article 53,nouveau.

L'article 53,nouveau, reprend l'article 52, 1° et 2° de la loi du 27 décembre 1961.

Par contre, il remplace le 3° et le 4° rédigés comme suit :

"3° la résiliation d'office de l'engagement;

4° la résiliation sur demande de l'engagement lorsque l'intéressé ne passe pas dans le cadre de réserve".

En lieu et place, le projet prévoit :

"3° la démission acceptée de l'emploi, si le sous-officier temporaire n'est pas admis dans le cadre des sous-officiers de réserve;

4° la démission d'office de l'emploi".

.../...

En effet, une fois nommé sous-officier temporaire, l'intéressé ne sert plus à la faveur d'un engagement mais en vertu d'un statut propre. Ce sont donc les causes du retrait définitif de l'emploi prévues par ce statut (article 55, nouveau) qui remplacent les causes prévues par les règles sur l'engagement et le rengagement volontaires.

C'est dans le même esprit que l'article 54, nouveau, rend applicables aux sous-officiers temporaires les dispositions relatives à l'emploi et à la position prévues pour les sous-officiers de carrière. Le projet en excepte, cependant, l'article 22 relatif au retrait définitif d'emploi, et l'article 26 relatif à la démission d'office de l'emploi, qui sont réglés par les articles 55 et 56 du projet.

*

Article 56, nouveau.

L'article 58 actuel de la loi du 27 décembre 1961 considère le sous-officier temporaire en service pendant cinq ans dans les liens d'un engagement.

Il charge le Ministre de fixer la durée et les modalités de l'engagement.

Le projet remplace cette disposition par un article 56, nouveau, qui octroie au sous-officier temporaire une situation statutaire dont la durée est invariablement fixée à cinq ans.

*

.../...

Article 63,nouveau.

Cet article ne fait que répéter ce qui est dit à l'article 64. Il peut être omis.

*

Article 65,nouveau.

Le § 1er de cet article fixe les conditions auxquelles le caporal de carrière peut accéder à la catégorie des sous-officiers de complément.

Selon l'exposé des motifs joint au projet, ce changement de catégorie ne peut avoir lieu qu'après un minimum de dix années de services. Il apparaît des éclaircissements fournis par l'officier délégué que telles ne sont pas les intentions du Gouvernement qui envisage, au contraire, tel qu'il est disposé au 1° de l'article 65, § 1er, nouveau, que le candidat devra avoir accompli moins de huit années de service actif comme caporal de carrière. Il y a donc lieu de mettre le texte de l'exposé des motifs en concordance avec celui du projet.

*

Article 3.

La rédaction proposée pour l'article 2 rend cette disposition inutile.

*

.../...

Article 4.

Cette disposition confère au Roi le pouvoir de déterminer les mesures transitoires nécessaires pour l'application des dispositions de la loi.

Tel qu'il est rédigé, cet article ne se concilie pas avec les articles 118 et 124 de la Constitution. S'il va de soi que le Roi conserve le pouvoir d'exécution de la loi qu'il tient de l'article 67 de la Constitution, il appartient cependant au législateur d'arrêter lui-même les mesures transitoires qui pourraient être nécessitées par le passage du régime légal actuel au régime nouveau institué par le projet.

*

Article 5.

Cet article laisse au Roi le soin de fixer la date d'entrée en vigueur de la loi.

Le Conseil d'Etat n'aperçoit pas pour quelle raison le projet déroge au droit commun en ce qui concerne la date d'entrée en vigueur de la future loi.

De wet van 27 december 1961 heeft de categorie van de tijdelijke onderofficieren ingesteld. Dit zijn vrijwilligers die op grond van een dienstneming of een wederdienstneming gedurende vijf jaar dienen. Zij kunnen onder bepaalde voorwaarden opgenomen worden in de categorie der beroepsonderofficieren of der toegevoegde onderofficieren.

In de geest van die wet worden tot de categorie van de tijdelijke onderofficieren alleen toegelaten korporaals en soldaten die op grond van een vrijwillige dienstneming of wederdienstneming dienen.

Voor dezen stelt het wetsontwerp waarover de Raad van State advies nr. L.11.548/2 heeft uitgebracht een nieuwe categorie in : de beroepskorporaals, die niet meer in aanmerking zullen komen voor opneming in de categorie van de tijdelijke onderofficieren maar daarentegen kandidaat zullen mogen zijn voor de categorie van de toegevoegde onderofficieren.

Het ontwerp bedoelt de wet van 27 december 1961 aan die nieuwe toestand aan te passen.

*

Artikel 2.

Uit artikel 3 van het ontwerp blijkt dat dit ertoe strekt de artikelen 69 tot 71 van de wet van 27 december 1961, die daarin titel IV vormen, op te heffen.

.../...

Derhalve wordt voorgesteld de inleidende volzin van artikel 2 als volgt te redigeren :

"Titels III en IV van dezelfde wet, met uitzondering van de artikelen 69 tot 71 die opgeheven worden, worden door de volgende bepalingen vervangen : ".

Op die wijze kan artikel 3 van het ontwerp vervallen.

*

Nieuw artikel 53.

Het nieuwe artikel 53 neemt de teksten onder 1° en 2° van artikel 52 van de wet van 27 december 1961 over.

Daarentegen vervangt het de teksten onder 3° en 4° die thans bepalen :

"3° de verbreking van rechtswege van de dienstverbintenis ;

4° de verbreking op aanvraag van de dienstverbintenis, indien de belanghebbende niet naar het reservekader overgaat".

In de plaats daarvan stelt het ontwerp :

"3° het aangenomen ontslag uit het ambt, indien de tijdelijke onderofficier niet tot het kader van de reserveonderofficieren wordt toegelaten ;

4° het ontslag van ambtswege uit het ambt".

.../...

Als hij eenmaal tot tijdelijk onderofficier is benoemd, dient de betrokkene immers niet langer op grond van een dienstneming maar krachtens een eigen statuut. Het zijn dus de redenen tot definitieve ambtsontheffing zoals die bepaald zijn in dat statuut (nieuw artikel 55) die in de plaats komen van de redenen die zijn vastgesteld in de regelen inzake vrijwillige dienstneming en wederdienstneming.

In dezelfde geest verklaart het nieuwe artikel 54 op de tijdelijke onderofficieren toepasselijk : de bepalingen betreffende ambt en stand die gelden voor de beroepsonderofficieren. Uitzondering wordt echter gemaakt voor artikel 22 - definitieve ambtsontheffing - en artikel 26 - ontslag van ambtswege - welke aangelegenheden geregeld zijn in de artikelen 55 en 56 van het ontwerp.

*

Nieuw artikel 56.

Het huidige artikel 58 van de wet van 27 december 1961 beschouwt de tijdelijke onderofficier als in dienst te zijn gedurende vijf jaar "in de banden van een dienstneming".

Het gelast de Minister "de duur van, en de nadere regelen voor de dienstverbintenis" te bepalen.

Het ontwerp vervangt deze voorziening door een nieuw artikel 56, dat aan de tijdelijke onderofficier een statutaire toestand verleent waarvan de duur onveranderlijk op vijf jaar is vastgesteld.

*

.../...

Nieuw artikel 63.

Dit artikel zegt wat nog eens in artikel 64 wordt gezegd. Het kan vervallen.

*

Nieuw artikel 65.

Paragraaf 1 van dit artikel bepaalt onder welke voorwaarden een beroepskorporaal tot de categorie van de toegevoegde onderofficieren kan toetreden.

Volgens de bij het ontwerp gevoegde memorie van toelichting kan die verandering van categorie slechts na ten minste tien jaar dienst plaatshebben. Volgens hetgeen de gemachtigde officier heeft verklaard, blijkt dit niet de bedoeling te zijn van de Regering die integendeel, zoals onder 1° van het nieuwe artikel 65, § 1, is bepaald, het zó ziet dat de kandidaat minder dan acht jaar werkelijke dienst zal moeten volbracht hebben in de hoedanigheid van beroepskorporaal. De tekst van de memorie van toelichting moet dan ook in overeenstemming worden gebracht met die van het ontwerp.

*

Artikel 3.

De voor artikel 2 voorgestelde redactie maakt deze bepaling overbodig.

*

.../...

Artikel 4.

Deze bepaling machtigt de Koning tot het vaststellen van de overgangsmaatregelen die voor de toepassing van de wetsbepalingen vereist zijn.

Zoals dit artikel is geredigeerd, strookt het niet met de artikelen 118 en 124 van de Grondwet. Vanzelfsprekend behoudt de Koning de hem in artikel 67 van de Grondwet verleende bevoegdheid om de wet uit te voeren, maar niettemin is het zaak van de wetgever zelf de overgangsmaatregelen vast te stellen die onmisbaar mochten zijn voor de overgang van de huidige wettelijke regeling naar de nieuw ontworpen regeling.

*

Artikel 5.

Dit artikel laat het aan de Koning over, de datum van inwerkingtreding van de wet vast te stellen.

Het is de Raad van State niet duidelijk waarom het ontwerp afwijkt van het gemeen recht met betrekking tot de datum van inwerkingtreding van de toekomstige wet.

La chambre était composée de De kamer was samengesteld uit

Messieurs : G.HOLOYE, président de chambre,
de Heren : kamervoorzitter,

G.VAN BUNNEN, conseillers d'Etat,
J.MASQUELIN, staatsraden,

P.DE VISSCHER, assesseurs de la section
de législation,
G.ARONSTEIN, 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.G.VAN BUNNEN.

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.G.VAN BUNNEN.

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

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

J.TRUYENS.

G.HOLOYE.