

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 "portant statut des soldats et des caporaux 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 "houdende statuut der soldaten en korporaals van het actief kader van de land-, de lucht- en de zeemacht", heeft de 12e januari 1972 het volgend advies gegeven :

L'objet du projet de loi est d'octroyer, à ceux des caporaux des forces terrestre, aérienne et navale qui le souhaiteraient, un statut légal leur assurant la stabilité de l'emploi, comme c'est déjà le cas pour les officiers et sous-officiers de carrière.

Le projet reprenant, mutatis mutandis, les dispositions des lois du 1er mars 1958 et du 27 décembre 1961, le Conseil d'Etat borne ses observations aux dispositions qui constituent une innovation par rapport à celles existant pour les officiers et sous-officiers de carrière.

Intitulé.

Le projet n'envisageant que la seule situation des militaires nommés ou commissionnés au grade de caporal, les mots "des soldats et" peuvent être omis.

*

Article 1er.

Au premier alinéa, 2°, les mots "et de ses arrêtés d'application" ne donnent aucune indication supplémentaire et peuvent être omis.

*

Le commissionnement au grade de sous-lieutenant ne se rapporte qu'à la force terrestre. Puisque le projet s'applique également à la force navale, où les appellations de grade sont différentes, il y a lieu d'ajouter, après les mots "de sous-lieutenant", les mots "ou d'enseigne de vaisseau de deuxième classe".

.../...

A l'alinéa 2, les mots "ces militaires" doivent être remplacés par les mots "les militaires visés à l'alinéa premier, 2°".

*

Article 2.

Au 1°, le début de la phrase doit être rédigé comme suit :

"a accompli au moins cinq années de service comme volontaire soit en position d'activité, soit en position de non-activité pour motif de santé résultant de ...".

Au 2°, il est dit que le candidat doit être agréé par l'autorité que le Ministre de la Défense nationale détermine.

Telle qu'elle est libellée, cette seconde condition d'admission paraît relever d'une appréciation purement arbitraire. Il convient que le projet précise davantage les critères qui serviront de base à l'agrément du candidat. Il est proposé, par analogie avec les lois du 1er mars 1958 et du 27 décembre 1961, d'énoncer ces critères comme suit :

"Posséder les qualités morales indispensables".

La même observation vaut pour l'article 25, 2°, du projet (musiciens militaires de 4ème classe).

*

.../...

Article 23.

Au § 2 de cet article sont prévus les cas dans lesquels la nomination peut être faite rétroactivement. Tel est notamment le cas lorsque "l'examen de la candidature a été retardé ... pour des raisons dues à l'administration".

Cette disposition, qui figure déjà dans le statut des officiers (article 45) et des sous-officiers de carrière (article 40), a donné lieu à contestation.

Il apparaît de la jurisprudence de la section d'administration du Conseil d'Etat (arrêt Utens, n° 11.696, du 11 mars 1966) que si la nomination avec effet rétroactif prévue au § 2 constitue une faculté, l'exercice de celle-ci ne peut toutefois être refusé que pour des motifs d'ordre objectif.

*

Article 29.

Aux termes du § 1er, 3°, la résiliation d'office de l'engagement ou du rengagement entraîne, de plein droit, le retrait du grade de caporal.

Comme les conditions de résiliation de l'engagement ou du rengagement sont actuellement réglées par l'arrêté royal du 3 septembre 1952 pris en exécution de l'article 79, § 1er, des lois coordonnées sur la milice, la disposition, en projet laisse, en définitive, au Roi la faculté de décider de l'existence d'une des conditions de retrait du grade, alors qu'aux termes de l'article 124 de la Constitution, c'est à la loi qu'il appartient de déterminer la manière dont les militaires peuvent être privés de leur grade.

.../...

Le présent projet devrait, dès lors, reprendre les conditions de résiliation d'office des engagements et des rengagements volontaires dans une disposition à laquelle l'article 29 pourrait se référer.

La même observation vaut pour les articles 32 et 33.

*

Article 43.

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 44.

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.

Het wetsontwerp bedoelt aan de korporaals van de land-, de lucht- en de zeemacht die zulks mochten verlangen, een wettelijk statuut te verlenen dat hun stabiliteit van betrekking geeft zoals reeds het geval is voor de beroeps-officiëren en -onderofficiëren.

Het ontwerp neemt mutatis mutandis de bepalingen van de wetten van 1 maart 1958 en 27 december 1961 over, zodat de Raad van State zich kan beperken tot opmerkingen bij de bepalingen die nieuw zijn ten opzichte van die welke voor beroepsofficiëren en -onderofficiëren bestaan.

Opschrift.

Aangezien het ontwerp alleen de toestand beoogt van militairen die benoemd of aangesteld zijn in de graad van korporaal, kunnen de woorden "soldaten en" vervallen.

*

Artikel 1.

In het eerste lid, 2°, voegen de woorden "en van zijn toepassingsbesluiten" niets aan de tekst toe ; zij kunnen dus vervallen.

Aanstelling in de graad van onderluitenant geldt alleen voor de landmacht. Nu het ontwerp ook toepassing vindt op de zeemacht waar de graden andere benamingen hebben, moeten na de woorden "van onderluitenant" de woorden "of van luitenant-ter-zee tweede klasse" worden ingevoegd.

.../...

In het tweede lid moeten de woorden "deze militairen" worden vervangen door "de militairen bedoeld in het eerste lid, 2°".

*

Artikel 2.

De tekst onder 1° zou als volgt moeten beginnen :

"ten minste vijf jaar dienst als vrijwilliger volbracht heeft hetzij in activiteit, hetzij in non-activiteit om gezondheidsredenen ingevolge ...".

In de tekst onder 2° wordt gezegd dat de kandidaat moet worden aanvaard door de autoriteit die de Minister van Landsverdediging bepaalt.

In die formulering blijkt deze tweede opnemingsvoorwaarde op loutere willekeur te berusten. Het ontwerp moet nader bepalen welke maatstaven voor de aanvaarding van de kandidaat zullen gelden. Naar analogie van de wetten van 1 maart 1958 en 27 december 1961 wordt voorgesteld, die maatstaven als volgt te formuleren :

"De onontbeerlijke zedelijke hoedanigheden bezitten".

Dezelfde opmerking geldt voor artikel 25, 2°, van het ontwerp (militaire muzikanten van 4e klasse).

*

.../...

Artikel 23.

Paragraaf 2 van dit artikel noemt de gevallen waarin met terugwerking kan worden benoemd. Dat is onder meer het geval wanneer "de kandidatuur niet tijdig onderzocht werd... om redenen te wijten aan de administratie".

Deze bepaling die ook voorkomt in het statuut van de beroepsofficieren (artikel 45) en van de beroepsonderofficieren (artikel 40) heeft tot betwisting aanleiding gegeven.

Uit de rechtspraak van de afdeling administratie van de Raad van State (arrest UTENS, nr. 11.696, van 11 maart 1966) blijkt dat zo, in de gevallen bedoeld in § 2, de benoeming met terugwerkende kracht geen verplichting is, zij echter niet kan geweigerd worden dan op grond van objectieve redenen.

*

Artikel 29.

Luidens § 1, 3°, heeft "de verbreking van ambtswege van de dienstneming of wederdienstneming van rechtswege de ontneming van de graad van korporaal ten gevolge".

De voorwaarden betreffende de "verbreking" van de dienstneming of wederdienstneming zijn thans geregeld in het koninklijk besluit van 3 september 1952 dat vastgesteld is ter uitvoering van artikel 79, § 1, van de gecoördineerde dienstplichtwetten, en de bepaling van het ontwerp laat het dus uiteindelijk aan de Koning over uit te maken of een van de voorwaarden voor ontneming van de graad vervuld is, terwijl luidens artikel 124 van de Grondwet het zaak van de wetgever is te bepalen op welke wijze militairen van hun graad kunnen worden beroofd.

.../...

Het onderhavige ontwerp zou derhalve de voorwaarden voor ontbinding van ambtswege van de vrijwillige dienstnemingen en wederdienstnemingen moeten overnemen in een bepaling waarnaar artikel 29 zou kunnen verwijzen.

Dezelfde opmerking geldt voor de artikelen 32 en 33.

*

Artikel 43.

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 44.

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

Messieurs : G. HOLOYE,
de Heren :

G. VAN BUNNEN,
J. MASQUELIN,

P. DE VISSCHER,

G. ARONSTEIN,

Madame : J. TRUYENS,
Mevrouw

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. VLIBERGH, premier auditeur.

LE GREFFIER - DE GRIFFIER,

J. TRUYENS.

De kamer was samengesteld uit

président de chambre,
kamervoorzitter,

conseillers d'Etat,
staatsraden,

assesseurs de la
section de législation,
bijzitters van de
afdeling wetgeving,

greffier.
griffier.

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. VLIBERGH, eerste auditeur.

LE PRESIDENT - DE VOORZITTER,

G. HOLOYE.