

ROYAUME DE BELGIQUE.

KONINKRIJK BELGIE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, neuvième chambre, saisi par le Ministre de la Défense nationale, le 17 mai 1995, d'une demande d'avis, dans un délai ne dépassant pas trois jours, sur un projet d'arrêté royal "fixant le règlement contenant les données relatives à l'appréciation des qualités des candidats au sein de l'Ecole royale militaire", a donné le 22 mai 1995 l'avis suivant :

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, negende kamer, op 17 mei 1995 door de Minister van Landsverdediging verzocht hem, binnen een termijn van ten hoogste drie dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot vaststelling van het reglement houdende de gegevens voor de beoordeling van de hoedanigheden van de kandidaten in de Koninklijke Militaire School", heeft op 22 mei 1995 het volgend advies gegeven :

Compte tenu du moment où le présent avis est donné, le Conseil d'Etat attire l'attention du Gouvernement sur le fait que l'absence du contrôle qu'il appartient au Parlement d'exercer en vertu de la Constitution, a pour conséquence que le Gouvernement ne dispose pas de la plénitude de ses compétences. Le présent avis est toutefois donné sans qu'il soit examiné si le projet relève bien des compétences ainsi limitées, la section de législation n'ayant pas connaissance de l'ensemble des éléments de fait que le Gouvernement peut prendre en considération lorsqu'il doit apprécier la nécessité d'arrêter ou de modifier des dispositions réglementaires.

*

*

*

Suivant l'article 84, alinéa 2, introduit par la loi du 15 octobre 1991 dans les lois coordonnées sur le Conseil d'Etat, l'urgence qui permet au ministre de demander que l'avis de la section de législation soit donné dans un délai ne dépassant pas trois jours doit être spécialement motivée. En l'occurrence, elle l'est dans les termes suivants :

"Deze gegevens zijn tot op heden vervat in een reglement dat goedgekeurd werd door de Minister van Landsverdediging. Uit het arrest DE GREVE Nr. 50784 van 19 december 1994 blijkt echter dat deze bevoegheid aan de Koning toekomt.

.../...

Om de rechtszekerheid van de komende examens niet in het gedrang te brengen, is het de bedoeling het ongewijzigd reglement bij koninklijk besluit te laten bekrachtigen. ...".

*

*

*

OBJET DU PROJET.

L'arrêté en projet a un objet plus vaste que celui que son intitulé indique. Il vise, en effet, à :

- 1° modifier l'article 29 de l'arrêté royal du 11 août 1994 relatif au recrutement et à la formation des candidats militaires du cadre actif;
- 2° fixer le programme des cours de la section polytechnique, ce qui à l'heure actuelle, n'a pas été fait par arrêté royal;
- 3° arrêter le règlement contenant les données relatives à l'appréciation des qualités des candidats des sections polytechnique et toutes armes;
- 4° arrêter le même règlement pour les élèves gendarmes à l'Ecole royale militaire conformément aux articles 22 et suivants de l'arrêté royal du 9 avril 1979 relatif au recrutement et à la formation du personnel du corps opérationnel de la gendarmerie et aux articles 27 et

.../...

suivants de l'arrêté ministériel du 9 avril 1979 relatif à l'organisation du recrutement et de la formation du personnel du corps opérationnel de la gendarmerie.

Cet arrêté est destiné à produire ses effets le 15 août 1994, de manière à couvrir l'année académique 1994-1995.

Selon les pièces soumises au Conseil d'Etat, les auteurs du projet entendent de la sorte prendre une mesure provisoire, limitée à l'année académique en cours, jusqu'à ce que l'article 1bis de la loi du 18 mars 1838 organique de l'Ecole royale militaire puisse être adapté ou modifié. L'intention est de tirer les conséquences de l'arrêt de suspension n° 50.784 du 19 décembre 1994, DE GREVE.

EXAMEN DU PROJET.

Abstraction faite des observations qui pourraient être faites quant au fond, le Conseil d'Etat, dans le bref délai qui lui a été imparti, se limite à relever que l'arrêté royal en projet n'a pas été soumis à l'avis de la commission consultative du personnel militaire des forces terrestres, aérienne et navale et du service médical, conformément à l'article 7 de l'arrêté royal du 20 octobre 1964 instituant ladite commission.

Certes, un avis a été joint à la présente demande de consultation de la section de législation, mais cet avis est celui que cette commission consultative a donné sur un

.../...

projet de règlement contenant les données relatives à l'appréciation, au sein de l'Ecole royale militaire, des qualités des candidats, qui est devenu l'arrêté ministériel du 14 novembre 1994.

Ce précédent avis n'a pas pour effet de dispenser l'autorité compétente de consulter la commission sur le présent projet. Il y va, en effet, d'une nouvelle émission de volonté émanant d'ailleurs d'une autorité différente de celle qui a pris l'arrêté ministériel du 14 novembre 1994.

On observera, au surplus, que le contenu des deux actes n'est que partiellement le même. En effet, ne figurait pas en annexe à l'arrêté ministériel du 14 novembre 1994 le tableau rattachant les cours aux matières imposées par l'article 1bis de la loi précitée du 18 mars 1838 - ce qui a été expressément confirmé par l'officier délégué. A cela il faut ajouter que l'arrêté ministériel du 14 novembre 1994 ne contenait évidemment pas de disposition modificative de l'article 29, 1^o, de l'arrêté royal du 11 août 1994 relatif au recrutement et à la formation des candidats militaires du cadre actif qui lui servait de fondement légal. Enfin, on relèvera que le présent arrêté a un effet rétroactif dont le précédent était dépourvu. Ce sont là des éléments nouveaux sur lesquels la commission consultative précitée est susceptible de formuler des observations.

Le Conseil d'Etat estime, dès lors, qu'il n'a pas été satisfait à une formalité préalable et que le présent projet n'est pas actuellement en état de lui être soumis.

.../...

Dès à présent le Conseil d'Etat croit cependant bon d'attirer l'attention sur ce que le règlement annexé à l'arrêté royal en projet comporte également un volet relatif aux "données pour l'appréciation des élèves gendarmes à l'ERM" et sur ce que le Ministre de la Défense nationale n'est plus compétent en la matière, celle-ci ressortissant à la compétence du Ministre de l'Intérieur.

Rekening houdend met het tijdstip waarop dit advies gegeven wordt, vestigt de Raad van State de aandacht van de Regering op het feit dat de ontstentenis van de controle die het Parlement krachtens de Grondwet moet kunnen uitoefenen, tot gevolg heeft dat de Regering niet over de volheid van haar bevoegdheid beschikt. Dit advies wordt evenwel gegeven zonder dat wordt nagegaan of dit ontwerp in die beperkte bevoegdheid kan worden ingepast, aangezien de afdeling wetgeving geen kennis heeft van het geheel van de feitelijke gegevens welke de Regering in aanmerking kan nemen als zij te oordelen heeft of het vaststellen of wijzigen van een verordening noodzakelijk is.

*

* *

Volgens artikel 84, tweede lid, dat bij de wet van 15 oktober 1991 is ingevoegd in de gecoördineerde wetten op de Raad van State, moet de minister, wanneer hij vraagt dat het advies van de afdeling wetgeving binnen een termijn van ten hoogste drie dagen wordt gegeven, dat verzoek om spoedbehandeling met bijzondere redenen omkleden. In het onderhavige geval luidt de motivering aldus :

"Deze gegevens zijn tot op heden vervat in een reglement dat goedgekeurd werd door de Minister van Landsverdediging. Uit het arrest DE GREVE nr. 50784 van 19 december 1994 blijkt echter dat deze bevoegdheid aan de Koning toekomt.

.../...

Om de rechtszekerheid van de komende examens niet in het gedrang te brengen, is het de bedoeling het ongewijzigd reglement bij koninklijk besluit te laten bekrachtigen. ...".

*
* *

STREKKING VAN HET ONTWERP.

De strekking van het ontworpen besluit is ruimer dan die welke het opschrift aangeeft. Het ontwerp beoogt immers :

- 1º artikel 29 van het koninklijk besluit van 11 augustus 1994 betreffende de werving en de vorming van de kandidaat-militairen van het actief kader te wijzigen;
- 2º het programma van de cursussen van de polytechnische afdeling vast te stellen, wat tot dusver niet bij koninklijk besluit is geschied;
- 3º het reglement houdende de gegevens voor de beoordeling van de hoedanigheden van de kandidaten van de polytechnische afdeling en van de afdeling alle wapens vast te stellen;
- 4º hetzelfde reglement vast te stellen voor de leerling-rijkswachters aan de Koninklijke Militaire School overeenkomstig de artikelen 22 en volgende van het

.../...

koninklijk besluit van 9 april 1979 betreffende de werving en vorming van het personeel van het operationeel korps van de rijkswacht en de artikelen 27 en volgende van het ministerieel besluit van 9 april 1979 betreffende de organisatie van de werving en vorming van het personeel van het operationeel korps van de rijkswacht.

Dit besluit wordt geacht in werking te treden met ingang van 15 augustus 1994, zodat het toepassing kan vinden op het academiejaar 1994-1995.

Volgens de aan de Raad van State voorgelegde stukken beogen de stellers van het ontwerp aldus een voorlopige maatregel te nemen die beperkt is tot het lopende academiejaar, totdat artikel 1bis van de wet van 18 maart 1838 houdende organisatie van de Koninklijke Militaire School kan worden aangepast of gewijzigd. De bedoeling is dat de conclusies worden getrokken uit het schorsingsarrest DE GREVE nr. 50.784 van 19 december 1994.

ONDERZOEK VAN HET ONTWERP.

Afgezien van de opmerkingen ten gronde die kunnen worden gemaakt, bepaalt de Raad van State zich in de korte termijn die hem is toegemeten ertoe op te merken dat het ontworpen koninklijk besluit niet is voorgelegd aan de commissie van advies voor het militair personeel van de land-, de lucht- en de zeemacht en van de medische dienst,

.../...

overeenkomstig artikel 7 van het koninklijk besluit van 20 oktober 1964 tot oprichting van de genoemde commissie.

Bij deze aanvraag om advies vanwege de afdeling wetgeving is weliswaar een advies gevoegd, doch het betreft het advies dat deze commissie van advies verstrekt heeft over een ontwerp van reglement houdende de gegevens voor de beoordeling van de hoedanigheden van de kandidaten in de Koninklijke Militaire School, dat het ministerieel besluit van 14 november 1994 is geworden.

Het voormelde advies ontslaat de bevoegde overheid niet van de verplichting om de commissie om advies te vragen over dit ontwerp. Het gaat immers om een nieuwe wilsuïting, die overigens van een andere overheid uitgaat dan die welke het ministerieel besluit van 14 november 1994 heeft vastgesteld.

Voorts valt op te merken dat de inhoud van de twee handelingen slechts gedeeltelijk dezelfde is. In de bijlage bij het ministerieel besluit van 14 november 1994 kwam immers niet de tabel voor die de cursussen in verband brengt met de vakken voorgeschreven bij artikel 1bis van de voornoemde wet van 18 maart 1838, wat de gemachtigde officier uitdrukkelijk heeft bevestigd. Bovendien moet worden vastgesteld dat het ministerieel besluit van 14 november 1994 uiteraard geen bepaling bevatte tot wijziging van artikel 29, 1^o, van het koninklijk besluit van 11 augustus 1994 betreffende de werving en de vorming van de kandidaat-militairen van het actief kader, dat de rechtsgrond ervan vormde. Tot slot zij erop gewezen dat het

.../...

onderhavige besluit terugwerkende kracht heeft, wat niet het geval was met het vorige besluit. Het is mogelijk dat de voornoemde commissie van advies over al deze nieuwe gegevens opmerkingen wenst te maken.

De Raad van State is derhalve van oordeel dat niet is voldaan aan een voorafgaand vormvereiste en dat het onderhavige ontwerp thans niet in zoverre gereed is dat het aan de Raad kan worden voorgelegd.

De Raad van State acht het evenwel nuttig om nu reeds erop te wijzen dat het bij het ontworpen koninklijk besluit gevoegde reglement tevens een gedeelte bevat met betrekking tot de "gegevens voor de beoordeling van de leerling-rijkswachters aan de KMS" en dat de Minister van Landsverdediging ter zake niet meer bevoegd is, aangezien deze aangelegenheid onder de Minister van Binnenlandse Zaken ressorteert.

La chambre était composée de :

De kamer was samengesteld uit :

Messieurs
de Heren

R. ANDERSEN,

président de chambre,
kamervoorzitter,

C. WETTINCK,
P. LIENARDY,

conseillers d'Etat,
staatsraden,

Madame
Mevrouw

M. PROOST,

greffier,
griffier.

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

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

Le rapport a été présenté par M. B. DEROUAUX, premier auditeur. La note du Bureau de coordination a été rédigée et exposée par M. M. PAUL, référendaire adjoint.

Het verslag werd uitgebracht door de H. B. DEROUAUX, eerste auditeur. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht door de H. M. PAUL, adjunct-referendaris.

LE GREFFIER - DE GRIFFIER,

LE PRESIDENT - DE VOORZITTER,

M. PROOST.

R. ANDERSEN.