

ROYAUME DE BELGIQUE

KONINKRIJK BELGIE

AVIS DU CONSEIL D'ETAT

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, quatrième chambre, saisi par le Ministre de la Défense nationale, le 5 janvier 1998, d'une demande d'avis, dans un délai ne dépassant pas trois jours, sur un avant-projet de loi "modifiant la loi du 1er mars 1958 relative au statut des officiers de carrière des forces terrestres, aérienne et navale et du service médical, ainsi que des officiers de réserve de toutes les forces armées et du service médical", a donné le 9 janvier 1998 l'avis suivant :

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, vierde kamer, op 5 januari 1998 door de Minister van Landsverdediging verzocht hem, binnen een termijn van ten hoogste drie dagen, van advies te dienen over een voorontwerp van wet "tot wijziging van de wet van 1 maart 1958 betreffende het statuut der beroepsofficieren van de land- de lucht-, de zeemacht en de medische dienst en der reserveofficieren van alle krijgsmachtdelen en van de medische dienst", heeft op 9 januari 1998 het volgende advies gegeven :

Conformément à l'article 84, alinéa 2, des lois coordonnées sur le Conseil d'Etat, la section de législation s'est limitée aux observations ci-après.

EXAMEN DU PROJET

Article 2

Cette disposition insère dans la loi du 1er mars 1958 relative au statut des officiers de carrière des forces terrestres, aérienne et navale et du service médical, ainsi que des officiers de réserve de toutes les forces armées et du service médical un chapitre IVbis intitulé "La formation continuée des officiers" et comprenant un article 26bis.

Article 26bis en projet

1. Interrogé sur le sens qu'il convient de donner au paragraphe 1er, alinéa 2, 1^o, en projet, l'officier délégué a répondu que l'officier subalterne qui souhaite accéder au grade de major doit réussir les épreuves visées à l'article 40, alinéa 1er, de la loi du 1er mars 1958, précitée, et peut, en vertu de l'article 26bis, § 1er, alinéa 2, 1^o, en projet, se porter candidat pour suivre des cours de perfectionnement qui préparent à ces épreuves.

L'article 26bis, § 2, en projet, donne au Roi le pouvoir de fixer les règles de participation à ces cours de perfectionnement, ainsi que le programme, l'organisation et les conditions de réussite de ceux-ci.

.../...

La question se pose si la participation et la réussite aux cours de perfectionnement qui préparent aux épreuves professionnelles visées à l'article 40, alinéa 1er, de la loi du 1er mars 1958 précitée, constituent, en fait sinon en droit, une condition sine qua non de participation aux épreuves professionnelles dont il s'agit.

Dans l'affirmative, l'article 182 de la Constitution requiert que la loi elle-même détermine les règles de participation à ces cours de perfectionnement, ainsi que le programme, l'organisation et les conditions de réussite de ceux-ci, du moins en ce qui concerne les éléments essentiels, le Roi pouvant être chargé de régler les éléments secondaires.

Si, par contre, ces cours de perfectionnement, que les officiers sont réellement libres de suivre ou de ne pas suivre, sont simplement destinés à accroître leurs chances de réussite aux épreuves professionnelles visées au susdit article 40, alinéa 1er, il se conçoit que le Roi soit habilité à fixer dans son ensemble les règles de participation à ces cours ainsi que le programme, l'organisation et les conditions de réussite de ceux-ci et qu'Il puisse déléguer à l'autorité militaire qu'Il détermine le soin de prendre les mesures de détail de Ses propres mesures.

2. Interrogé sur la portée du paragraphe 1er, alinéa 2, 2°, en projet, l'officier délégué a exposé qu'il s'agit des cours de perfectionnement permettant aux officiers supérieurs d'obtenir les brevets supérieurs d'état-major (BEM) et d'administrateur militaire (BAM).

.../...

Il ne peut cependant pas être fait référence à l'article 40, alinéa 2, de la loi du 1er mars 1958, précitée, étant donné que les diplômes qui y sont visés, ne concernent que ceux qui peuvent donner lieu à une dispense, totale ou partielle, des épreuves relatives à l'avancement au grade de major.

Or, pour être titulaire d'un brevet supérieur, il faut nécessairement déjà être un officier supérieur et notamment major.

En conséquence, le 2^o en projet doit être modifié afin de consacrer explicitement l'existence des brevets supérieurs d'état-major et d'administrateur militaire.

3. Interrogé sur la portée du paragraphe 1er, alinéa 2, 3^o, en projet, l'officier délégué a expliqué que cette disposition était destinée à permettre à des officiers désirant faire carrière comme officiers supérieurs, de suivre une formation de niveau universitaire en dehors de l'Institut royal supérieur de défense, auquel cas ils seraient dispensés de suivre les cours de perfectionnement dont question au 1^o du même alinéa. En outre, les épreuves professionnelles visées à l'article 40, alinéa 1er, de la loi du 1er mars 1958 seraient, quant à leur contenu, modifiées pour tenir compte de la formation de niveau universitaire acquise par les candidats.

.../...

Si l'on s'en tient à ces explications (1), la participation à la formation "extra muros" constituerait une condition d'admission aux épreuves professionnelles visées à l'article 40, alinéa 1er, susmentionné.

Dans cette hypothèse, cette matière ne trouve pas sa place dans la disposition examinée, mais doit être réglée dans ledit article 40, étant entendu que, pour se conformer à l'article 182 de la Constitution, cette disposition légale devrait elle-même régler, dans ses éléments essentiels, les conditions de participation à cette formation "extra muros".

Observation finale

Le texte néerlandais de l'article 26bis en projet est, au surplus, mal rédigé. Il est fait référence à cet égard aux observations faites dans la version néerlandaise du présent avis.

(1) Ces explications ne trouvent cependant aucun appui dans l'exposé des motifs et ne concordent pas avec le texte même du 3^o où il est seulement question de cours de perfectionnement organisés en vue de permettre à l'officier de carrière d'acquérir les qualifications techniques ou académiques en vue de répondre à un besoin spécifique des forces armées. L'officier délégué en a convenu. Selon lui, le texte soumis au Conseil d'Etat ne traduirait pas correctement l'intention de ses auteurs.

Overeenkomstig artikel 84, tweede lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, heeft de afdeling wetgeving zich beperkt tot de volgende opmerkingen.

ONDERZOEK VAN HET ONTWERP

Artikel 2

Deze bepaling voegt in de wet van 1 maart 1958 betreffende het statuut der beroepsofficieren van de land-, de lucht-, de zeemacht en de medische dienst en der reserve-officieren van alle krijgsmachtdelen en van de medische dienst, een hoofdstuk IVbis in met als opschrift "De voortgezette vorming van de officieren", dat een artikel 26bis omvat.

Ontworpen artikel 26bis

1. Op de vraag hoe de ontworpen paragraaf 1, tweede lid, 1^o, dient te worden begrepen, heeft de gemachtigde officier geantwoord dat de lagere officier die de graad van majoor wenst te behalen, dient te slagen voor de examens bedoeld in artikel 40, eerste lid, van de voornoemde wet van 1 maart 1958, en zich krachtens het ontworpen artikel 26bis, § 1, tweede lid, 1^o, kan aanmelden voor het volgen van vervolmakingscursussen ter voorbereiding van dat examen.

.../...

Het ontworpen artikel 26bis, § 2, machtigt de Koning ertoe de voorwaarden voor deelname aan die vervolmakingscursussen te bepalen, alsmede de leerstof, de organisatie en de voorwaarden om voor die cursussen te slagen.

De vraag rijst of de deelname aan en het slagen voor de vervolmakingscursussen ter voorbereiding van de in artikel 40, eerste lid, van de voornoemde wet van 1 maart 1958 bedoelde examens inzake beroepsbekwaamheid in feite dan wel in rechte een voorwaarde sine qua non uitmaken voor deelname aan die examens inzake beroepsbekwaamheid.

Indien dit inderdaad zo is, dienen ingevolge artikel 182 van de Grondwet de regels inzake de deelname aan die vervolmakingscursussen en die inzake de leerstof, de organisatie en de voorwaarden om voor die cursussen te slagen bij wet te worden bepaald, althans de hoofdlijnen ervan, terwijl de Koning kan worden belast met de regeling van de aanvullende aspecten.

Indien echter die vervolmakingscursussen, ten aanzien waarvan het de officieren werkelijk vrij staat ze al dan niet te volgen, louter bedoeld zijn om hun kansen te vergroten op het slagen voor de examens inzake beroepsbekwaamheid waarvan sprake is in het voornoemde artikel 40, eerste lid, kan worden aanvaard dat de Koning gemachtigd wordt om alle regels te bepalen inzake deelname aan die cursussen, alsmede de regels inzake de leerstof, de organisatie en de voorwaarden om voor die examens te slagen, en dat Hij aan de militaire overheid die Hij aanwijst

.../...

bevoegdheid kan delegeren om de nadere maatregelen te nemen ter uitvoering van de maatregelen die Hij zelf heeft getroffen.

2. Gevraagd naar de draagwijdte van de ontworpen paragraaf 1, tweede lid, 2°, heeft de gemachtigde officier verklaard dat het om de vervolmakingscursussen gaat op grond waarvan de hogere officieren de hogere brevetten van stafbrevethouder (SBH) of van militair administrateur-brevethouder (MAB) kunnen behalen.

Er mag evenwel niet worden verwezen naar artikel 40, tweede lid, van de voornoemde wet van 1 maart 1958, aangezien daarin enkel de diploma's worden vermeld die een volledige of gedeeltelijke vrijstelling kunnen opleveren voor de examens voor bevordering tot de graad van majoor.

Welnu, om houder te zijn van een hoger brevet, moet men reeds een hoger officier, en inzonderheid majoor zijn.

Het ontworpen onderdeel 2° dient bijgevolg te worden gewijzigd, teneinde het bestaan van de hogere brevetten van stafbrevethouder en van militair administrateur-brevethouder uitdrukkelijk vast te leggen.

3. Gevraagd naar de draagwijdte van de ontworpen paragraaf 1, tweede lid, 3°, heeft de gemachtigde officier verklaard dat deze bepaling ertoe strekt de officieren die een loopbaan van hoger officier nastreven, de mogelijkheid

.../...

te bieden een universitaire opleiding te volgen buiten het Koninklijk Hoger Instituut voor defensie, in welk geval zij zouden worden vrijgesteld van de vervolmakingscursussen waarvan sprake is in onderdeel 1^o van hetzelfde lid. Bovendien behoren in dat geval de examens inzake beroepsbekwaamheid waarvan sprake is in artikel 40, eerste lid, van de wet van 1 maart 1958 inhoudelijk te worden gewijzigd zodat de universitaire opleiding van de gegadigden in aanmerking kan worden genomen.

Volgens deze uitleg (1) zou deelname aan een opleiding "extra muros" een voorwaarde zijn om te kunnen deelnemen aan de examens inzake beroepsbekwaamheid bedoeld in het voornoemde artikel 40, eerste lid.

Vanuit die stelling hoort deze aangelegenheid niet thuis in de onderzochte bepaling, maar dient zij te worden geregeld in het voornoemde artikel 40, met dien verstande dat deze wettelijke bepaling, wil ze conform artikel 182 van de Grondwet zijn, zelf reeds de basisregels betreffende de voorwaarden voor deelname aan die opleiding "extra muros" dient te bevatten.

(1) Deze uitleg vindt echter geen steun in de memorie van toelichting en stemt niet overeen met de tekst zelf van onderdeel 3^o, waarin enkel wordt gesproken over de organisatie van vervolmakingscursussen die de beroepsofficier de mogelijkheid moeten bieden de technische en academische kwalificaties te behalen om aldus te voldoen aan een welbepaalde behoefte van de krijgsmacht. De gemachtigde officier heeft zich daarbij aangesloten. Volgens hem wordt in de tekst die aan de Raad van State is voorgelegd, de bedoeling van de stellers ervan niet op correcte wijze weergegeven.

Slotopmerking

De Nederlandse tekst van het ontworpen artikel 26bis is daarenboven zeer slecht geredigeerd.

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.

Le rapport a été présenté par Mme P. VANDERNACHT, auditeur. La note du Bureau de coordination a été rédigée et exposée par Mme F. CARLIER, référendaire adjoint.

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. P. VANDERNACHT, auditeur. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht door Mevr. F. CARLIER, adjunct-referendaris.

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 GREFFIER - DE GRIFFIER,

LE PRESIDENT - DE VOORZITTER,

M. PROOST

R. ANDERSEN