

ROYAUME DE BELGIQUE

KONINKRIJK BELGIE

AVIS DU CONSEIL D'ETAT

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, quatrième chambre, saisi par le Ministre de l'Intérieur, le 10 mars 1998, d'une demande d'avis, dans un délai ne dépassant pas trois jours, sur un projet d'arrêté royal "portant modification de l'arrêté royal du 30 décembre 1993 relatif à l'avancement au grade de major de gendarmerie", a donné le 13 mars 1998 l'avis suivant :

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, vierde kamer, op 10 maart 1998 door de Minister van Binnenlandse Zaken verzocht hem, binnen een termijn van ten hoogste drie dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van het koninklijk besluit van 30 december 1993 betreffende de bevordering tot de graad van majoor bij de rijkswacht", heeft op 13 maart 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.

Préambule

Alinéa 2 (nouveau)

Dans la mesure où le projet qui est soumis à la section de législation a pour objet de modifier l'arrêté royal du 30 décembre 1993 relatif à l'avancement au grade de major de gendarmerie, il convient de viser cet arrêté royal dans un alinéa du préambule avec les modifications qu'il a subies.

Cet alinéa sera rédigé comme suit :

"Vu l'arrêté royal du 30 décembre 1993 relatif à l'avancement au grade de major de gendarmerie, modifié par l'arrêté royal du 18 octobre 1995;"

Alinéa 3 (devenant les alinéas 4 et 5)

Dans le cas d'une demande d'avis à donner dans le délai de trois jours, il est d'usage de rédiger comme suit les visas du préambule y relatifs :

"Vu l'urgence motivée par la circonstance que ...
(reproduction littérale de la motivation spéciale figurant

.../...

actuellement dans le préambule sous la forme d'un Considérant);

Vu l'avis du Conseil d'Etat, donné le 13 mars 1998 en application de l'article 84, alinéa 1er, 2°, des lois coordonnées sur le Conseil d'Etat;".

Dispositif

Article 2

La modification proposée par le projet à l'article 2 de l'arrêté royal du 30 décembre 1993 relatif à l'avancement au grade de major de gendarmerie, laisse subsister parmi les conditions de participation aux épreuves de sélection, l'obligation de "compter au moins neuf années d'ancienneté d'officier".

Cette condition n'est plus conforme à l'article 48 de la loi du 27 décembre 1973 relative au statut du personnel du corps opérationnel de la gendarmerie que la loi du 9 décembre 1994 a modifié comme suit :

"Art. 48 Pour pouvoir être nommé au grade de major, l'officier doit :

- 1° ...;
- 2° compter au moins deux ans d'ancienneté dans le grade de capitaine." (1).

(1) Le texte antérieur exigeait une ancienneté de onze ans dans un grade d'officier.

L'habilitation conférée au Roi de fixer les conditions de participation à la procédure de sélection ne l'autorise pas à déroger à une condition que le législateur a lui-même déterminée.

L'article 3 de l'arrêté royal du 30 décembre 1993 devrait également être modifié en conséquence.

Article 6

A l'alinéa 1er, il convient de préciser à partir de quel moment le délai de trois ans commence à courir.

L'alinéa 3 aurait pour conséquence d'exclure l'accès au grade de major aux seuls officiers qui seraient à moins de cinq ans de l'âge de la retraite et qui, lors d'une précédente procédure de sélection, auraient été inscrits sur la liste des candidats prévue à l'article 3, mais n'auraient pas été jugés aptes pour être admis au stage visé à l'article 16. Une telle différence de traitement n'est pas justifiée au regard du principe d'égalité.

Ainsi qu'en a convenu l'officier délégué, cette condition mise à l'inscription devrait en tout état de cause être également prévue dans le cas visé à l'article 32bis en projet.

.../...

Si l'intention est dès lors bien de réserver l'accès au grade de major (1) aux seuls officiers qui pourront prêter un minimum de cinq années dans ce grade, mieux vaudrait alors fixer une telle condition générale à l'article 2.

Sa formulation devrait en outre être revue. Le point de départ du délai de cinq ans, à savoir "l'issue des examens (lire : des épreuves) qui découlent de l'inscription", n'est en effet pas déterminable de manière certaine au moment de cette inscription.

Article 14

1. De l'accord de l'officier délégué, l'alinéa 1er doit être remplacé par une disposition fixant l'entrée en vigueur de l'arrêté à la date de sa publication au Moniteur belge.

L'alinéa 2 contient une disposition transitoire et doit dès lors faire l'objet d'un article distinct.

En outre, le Conseil d'Etat n'aperçoit pas la raison d'être du pouvoir conféré au commandant de la gendarmerie de fixer, pour la procédure de sélection 1998-1999, un délai plus restreint. Il y aurait lieu de fixer ce délai dans la disposition transitoire elle-même.

(1) Le nombre d'officiers de ce grade est en effet limité à cent six par l'arrêté royal du 28 avril 1995 répartissant l'effectif du corps opérationnel de la gendarmerie entre les divers grades ou groupes de grade du personnel de ce corps.

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

Aanhef

Tweede lid (nieuw)

Aangezien het ontwerp dat aan de afdeling wetgeving is voorgelegd, ertoe strekt het koninklijk besluit van 30 december 1993 betreffende de bevordering tot de graad van majoor bij de rijkswacht te wijzigen, behoort in een lid van de aanhef naar dat koninklijk besluit te worden verwezen, met vermelding van de wijzigingen die het heeft ondergaan.

Dat lid wordt als volgt gesteld :

"Gelet op het koninklijk besluit van 30 december 1993 betreffende de bevordering tot de graad van majoor bij de rijkswacht, gewijzigd bij het koninklijk besluit van 18 oktober 1995;".

Derde lid (dat het vierde en het vijfde lid wordt)

Bij een verzoek om een advies binnen drie dagen, is het gebruikelijk de leden van de aanhef waarin naar die adviesaanvraag wordt verwezen, als volgt te stellen :

"Gelet op de dringende noodzakelijkheid, gemotiveerd door de omstandigheid dat ... (letterlijke overname

.../...

van de bijzondere motivering zoals ze thans voorkomt in de aanhef in de vorm van een overweging);

Gelet op het advies van de Raad van State, gegeven op 13 maart 1998, met toepassing van artikel 84, eerste lid, 2°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State;".

Bepalende gedeelte

Artikel 2

Volgens de wijziging die in het ontwerp wordt voorgesteld voor artikel 2 van het koninklijk besluit van 30 december 1993 betreffende de bevordering tot de graad van majoor bij de rijkswacht, blijft de vereiste "ten minste negen jaar anciënniteit als officier hebben" gehandhaafd als één van de voorwaarden om aan de selectie-examens te mogen deelnemen.

Die voorwaarde stemt niet meer overeen met artikel 48 van de wet van 27 december 1973 betreffende het statuut van het personeel van het operationeel korps van de rijkswacht, dat bij de wet van 9 december 1994 als volgt is gewijzigd :

.../...

"Art. 48 Om in de graad van majoor te kunnen worden benoemd, moet de officier :

1° ...;

2° ten minste twee jaar anciënniteit in de graad van kapitein hebben." (1).

De Koning mag op grond van de machtiging die Hem wordt verleend om de voorwaarden vast te stellen om te mogen deelnemen aan de selectieprocedure, niet afwijken van een voorwaarde die de wetgever zelf heeft bepaald.

Ook artikel 3 van het koninklijk besluit van 30 december 1993 zou dienovereenkomstig moeten worden gewijzigd.

Artikel 6

In het eerste lid dient nader bepaald te worden vanaf welk tijdstip de termijn van drie jaar begint te lopen.

Het derde lid zou tot gevolg hebben dat alleen de officieren die binnen minder dan vijf jaar de pensioengerechtigde leeftijd bereiken en die bij een vorige selectieprocedure ingeschreven waren op de in artikel 3

(1) In de vroegere tekst was elf jaar anciënniteit in de graad van officier vereist.

bedoelde lijst met kandidaten, maar niet geschikt zijn bevonden om de in artikel 16 bedoelde stage te mogen vervullen, niet in aanmerking komen om tot majoor te worden benoemd. Zulk een verschil in behandeling is niet geoorloofd ten aanzien van het gelijkheidsbeginsel.

De gemachtigde officier is het ermee eens dat bepaald moet worden dat deze inschrijvingsvoorwaarde ook geldt voor het geval bedoeld in het ontworpen artikel 32bis.

Indien het bijgevolg inderdaad de bedoeling is om ervoor te zorgen dat alleen officieren die nog minstens vijf jaar als majoor dienst kunnen hebben, in aanmerking komen om majoor te worden (1), zou het beter zijn zulk een algemene voorwaarde in artikel 2 vast te leggen.

De formulering van die voorwaarde zou bovendien moeten worden herzien. Het tijdstip waarop de termijn van vijf jaar begint te lopen, namelijk "na het afleggen van de (aan de inschrijving) verbonden examens", kan bij de inschrijving immers niet met zekerheid worden bepaald".

(1) Het aantal officieren met die graad is immers beperkt tot honderd en zes door het koninklijk besluit van 28 april 1995 tot verdeling van de getalsterkte van het operationeel korps van de rijkswacht over de verschillende graden of gradengroepen van het personeel van dit korps.

Artikel 14

1. De gemachtigde officier is het ermee eens dat het eerste lid vervangen moet worden door een bepaling waarin wordt gesteld dat het besluit in werking treedt op de dag waarop het in het Belgisch Staatsblad wordt bekendgemaakt.

Het tweede lid bevat een overgangsbepaling en moet derhalve in een afzonderlijk artikel worden opgenomen.

De Raad van State ziet bovendien niet in waarom de commandant van de rijkswacht de bevoegdheid krijgt om voor de selectieprocedure 1998-1999 een kortere termijn op te leggen. Die termijn zou in de overgangsbepaling zelf moeten worden vastgesteld.

La chambre était composée de

De kamer was samengesteld uit

Messieurs R. ANDERSEN,
de Heren

président de chambre,
kamervoorzitter,

C. WETTINCK,
P. LIENARDY,

conseillers d'Etat,
staatsraden,

Madame M. PROOST,
Mevrouw

greffier,
griffier.

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

Het verslag werd uitgebracht door de H. L. DETROUX, adjunct-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