

ROYAUME DE BELGIQUE

KONINKRIJK BELGIË

AVIS 38.316/4

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

ADVIES 38.316/4

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, quatrième chambre, saisi par le Ministre de la Défense, le 14 avril 2005, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté royal "relatif à l'aptitude au service aérien", a donné le 15 juin 2005 l'avis suivant :

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, vierde kamer, op 14 april 2005 door de Minister van Landsverdediging verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "betreffende de geschiktheid voor luchtdienst", heeft op 15 juni 2005 het volgende advies gegeven :

Examen du projet

Préambule

L'article 5 de l'arrêté en projet trouve son fondement dans la loi du 27 mars 2003 relative au recrutement des militaires et au statut des musiciens militaires et modifiant diverses lois applicables au personnel de la Défense, notamment l'article 10. Il y a donc lieu de compléter l'alinéa 7 en ce sens.

Dispositif

Article 10

L'utilisation du mot "règlement" est ambiguë dans la mesure où elle pourrait être interprétée comme permettant à l'autorité d'adopter un acte normatif échappant aux formalités qui doivent être accomplies pour l'adoption d'un arrêté ministériel ⁽¹⁾.

Il y a lieu de rédiger cette habilitation comme suit :

"(...) sont fixées par le ministre".

Article 14

1. Le paragraphe 3, alinéa 2, manque de précision. Mieux vaudrait prévoir une disposition qui établisse à quel niveau de connaissance linguistique fixé par référence

⁽¹⁾ Dans le même sens, voir l'avis 35.600/4, donné le 9 juillet 2003, sur un projet devenu l'arrêté royal du 12 août 2003 relatif à la formation continuée des officiers du cadre actif des forces armées et aux épreuves professionnelles pour l'avancement au grade de major; l'avis 36.794/4, donné le 19 avril 2004, sur un projet devenu l'arrêté royal du 19 mai 2004 relatif aux jurys des examens linguistiques fixés par la loi du 30 juillet 1938 concernant l'usage des langues à l'armée; l'avis 38.255/4, donné le 12 avril 2005, sur un projet d'arrêté royal "relatif aux commissions militaires d'aptitude et de réforme" et l'avis 38.380/4, donné le 25 mai 2005 sur un projet d'arrêté royal "modifiant plusieurs arrêtés royaux relatifs au statut des candidats militaires et des militaires".

à la loi du 30 juillet 1938 concernant l'usage des langues à l'armée et aux lois coordonnées du 18 juillet 1966 sur l'emploi des langues en matière administrative, les membres des commissions et leur personnel de secrétariat doivent satisfaire.

2. Dans le paragraphe 5, il existe une confusion entre les notions de cause et de demande. Mieux vaudrait écrire, à l'alinéa 2

"Toute personne dont l'aptitude au service aérien est examinée peut introduire une demande de récusation auprès du président de la commission concerné."

De même, à l'alinéa 3, il convient de remplacer le mot "cause" par "demande".

À l'alinéa 4, mieux vaudrait écrire

"Si une cause de récusation est invoquée et que le membre concerné refuse de s'abstenir de siéger, il est statué sur cette demande de récusation :"

Aux 1° et 2° de cet alinéa, il y a lieu de remplacer le mot "cause" par "demande".

Article 16

1. Le paragraphe 2, alinéa 2, prévoit que la commission statue sur pièce mais que le membre du personnel ne peut être entendu que si la commission l'estime nécessaire.

Compte tenu de l'incidence des mesures qui peuvent être prises sur la carrière des intéressés, il y a lieu de donner à ceux-ci la possibilité de faire valoir leur point de vue.

2. Au paragraphe 2, alinéa 3, la section de législation se demande pourquoi l'intéressé ou son conseil n'ont pas accès au dossier médical.

3. Les deux observations qui précèdent valent pour l'article 20.

Article 27

La disposition constitue une disposition transitoire.

Conformément à l'usage, les dispositions transitoires sont logiquement placées après les dispositions abrogatoires ⁽²⁾.

Article 29

La disposition prévoit que l'arrêté entrera en vigueur à une date qui n'est pas encore précisée.

L'auteur du projet doit être en mesure d'expliquer quelle raison spécifique justifie une dérogation au délai usuel d'entrée en vigueur, fixé par l'article 6, alinéa 1^{er}, de la loi du 31 mai 1961 relative à l'emploi des langues en matière législative, à la présentation, à la publication et à l'entrée en vigueur des textes légaux et réglementaires.

Sauf motivation particulière, la date d'entrée en vigueur doit en tout état de cause être prévue de manière à accorder à chacun un délai raisonnable pour prendre connaissance des nouvelles règles.

⁽²⁾ Légistique formelle, § 8.9.3. (<http://www.raadvst-consetat.be/pdf/Lforf1.pdf>) (9 juin 2005).

Onderzoek van het ontwerp

Aanhef

Artikel 5 van het ontworpen besluit ontleent zijn rechtsgrond aan de wet van 27 maart 2003 betreffende de werving van de militairen en het statuut van de militaire muzikanten en tot wijziging van verschillende wetten van toepassing op het personeel van Landsverdediging, inzonderheid aan artikel 10 ervan. Het zevende lid behoort dan ook in die zin te worden vervolledigd.

Dispositief

Artikel 10

Het gebruik van het woord "reglement" is dubbelzinnig in die mate dat ervan kan worden uitgegaan dat de overheid de mogelijkheid krijgt om een regelgevende handeling uit te vaardigen die niet aan de vormvereisten hoeft te voldoen die wel moeten worden nageleefd bij de uitvaardiging van een ministerieel besluit ⁽¹⁾.

Deze machtigingsbepaling zou als volgt moeten worden gesteld :

"(...) worden vastgesteld door de minister".

⁽¹⁾ Zie in diezelfde zin advies 35.600/4 dat op 9 juli 2003 gegeven is met betrekking tot een ontwerp dat aanleiding gegeven heeft tot het koninklijk besluit van 12 augustus 2003 betreffende de voortgezette vorming van de officieren van het actief kader van de krijgsmacht en de beroepsproeven voor de bevordering tot de graad van majoor; advies 36.794/4, dat op 19 april 2004 gegeven is met betrekking tot een ontwerp dat aanleiding gegeven heeft tot het koninklijk besluit van 19 mei 2004 "betreffende de examencommissies van de taalexamens bepaald door de wet van 30 juli 1938 betreffende het gebruik der talen bij het leger"; advies 38.255/4 dat op 12 april 2005 gegeven is met betrekking tot een ontwerp van koninklijk besluit betreffende de militaire commissies voor geschiktheid en reform" en advies 38.380/4 dat op 25 mei 2005 gegeven is met betrekking tot een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van meerdere koninklijke besluiten betreffende het statuut van de kandidaat-militairen en de militairen".

Artikel 14

1. Paragraaf 3, tweede lid, is onduidelijk gesteld. Het zou beter zijn om te voorzien in een bepaling waarin wordt vastgelegd aan welk niveau van talenkennis de leden van de commissies en het personeel van het secretariaat van die commissies dienen te voldoen, welk niveau wordt vastgesteld onder verwijzing naar de wet van 30 juli 1938 betreffende het gebruik der talen bij het leger en naar de gecoördineerde wetten van 18 juli 1966 op het gebruik van de talen in bestuurszaken.

2. In paragraaf 5 worden de begrippen "grond" en "verzoek" door elkaar gehaald. In het tweede lid schrijve men :

"Elke persoon, waarvan de geschiktheid voor luchtdienst onderzocht wordt, kan een verzoek tot wraking indienen bij de voorzitter van de betrokken commissie."

Zo ook dienen in het derde lid de woorden "De reden" vervangen te worden door de woorden "Het verzoek".

In het vierde lid schrijve men :

"Wanneer een wrakingsgrond wordt aangevoerd en het betrokken lid weigert ervan af te zien zitting te hebben, wordt over dit verzoek tot wraking uitspraak gedaan :"

In 1° en 2° van dit lid behoren de woorden "de wrakingsgrond" vervangen te worden door de woorden "het verzoek tot wraking".

Artikel 16

1. In paragraaf 2, tweede lid, wordt bepaald dat de commissie beslist op stukken, maar dat het personeelslid enkel gehoord kan worden indien de commissie dit nodig acht.

.../...

Gelet op de weerslag van de maatregelen die genomen kunnen worden, op de loopbaan van de betrokkenen, behoort hen de mogelijkheid geboden te worden om hun standpunt te laten gelden.

2. Wat paragraaf 2, derde lid, betreft, vraagt de afdeling wetgeving zich af waarom de betrokkene of diens raadsman geen toegang heeft tot het medisch dossier.

3. Beide voorgaande opmerkingen gelden voor artikel 20.

Artikel 27

De bepaling is een overgangsbepaling.

Overeenkomstig het gebruik komen de overgangsbepalingen logischerwijs na de opheffingsbepalingen ⁽²⁾.

Artikel 29

Luidens de bepaling treedt het besluit in werking op een nog niet nader bepaalde datum.

De steller van het ontwerp moet in staat zijn te wettigen welke specifieke redenen er bestaan om af te wijken van de gangbare termijn van inwerkingtreding bepaald door artikel 6, eerste lid, van de wet van 31 mei 1961 betreffende het gebruik der talen in wetgevingszaken, het opmaken, bekendmaken en inwerkingtreden van wetten en verordeningen.

⁽²⁾ Wetgevingstechniek, § 8.9.3. (<http://www.raadvst-consetat.be/pdf/Lforf1.pdf>) (9 juni 2005).

Behoudens een bijzondere motivering, moet bij het vaststellen van de datum van inwerkingtreding er in ieder geval voor gezorgd worden dat elkeen een redelijke termijn wordt gegeven om kennis te nemen van de nieuwe regels.

La chambre était composée de

De kamer was samengesteld uit

Madame M.-L. WILLOT-THOMAS,
Mevrouw

président de chambre,
kamervoorzitter,

Messieurs P. LIÉNARDY,
de Heren P. VANDERNOOT,

conseillers d'État,
staatsraden,

Madame C. GIGOT,
Mevrouw

greffier,
griffier.

Le rapport a été présenté par
Mme A. DEBUSSCHERE, premier auditeur.

Het verslag werd uitgebracht door
Mevr. A. DEBUSSCHERE, eerste auditeur.

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

De overeenstemming tussen de Franse en de
Nederlandse tekst werd nagezien onder toezicht
van de H. P. LIÉNARDY.

LE GREFFIER - DE GRIFFIER,

LE PRÉSIDENT - DE VOORZITTER,

C. GIGOT

M.-L. WILLOT-THOMAS