AW

ROYAUME DE BELGIQUE

– – – – – – – – – –

AVIS 41.054/2/V
DE LA SECTION DE LÉGISLATION DU CONSEIL D'ÉTAT

– – – – – – – – – – – –

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, deuxième chambre des vacations, saisi par le Ministre de la Défense, le 25 juillet 2006, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "relatif au congé politique des militaires", a donné le 22 août 2006 l'avis suivant :

Comme la demande d'avis est introduite sur la base de l'article 84, § 1er, alinéa 1er, 1°, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, tel qu'il est remplacé par la loi du 2 avril 2003, la section de législation limite son examen au fondement juridique du projet, à la compétence de l'auteur de l'acte ainsi qu'à l'accomplissement des formalités préalables, conformément à l'article 84, § 3, des lois coordonnées précitées.

Sur ces trois points, le projet appelle les observations ci-après.

## Observations particulières

### Article 4

Il conviendrait de scinder l'article 4 en deux articles visant les deux hypothèses distinctes rassemblées actuellement dans la disposition du projet.

La première est celle où le militaire concerné conteste exercer l'une des fonctions énumérées à l'article 15*ter*, § 2, alinéa 1er, de la loi du 14 janvier 1975 portant le règlement de discipline des Forces armées et la seconde, celle où le même militaire conteste la décision de refus de changement de fonction prise par le directeur général human resources.

Par ailleurs, il y a lieu, en ce qui concerne la seconde hypothèse de ne pas utiliser les mots "l'autorité compétente" et de les remplacer par les mots "le directeur général human resources" pour éviter toute confusion avec le chef de corps du militaire qualifié d'autorité compétente par l'article 15*ter*, § 2, alinéa 2, de la loi du 14 janvier 1975 précitée.

### Article 5

L'article 5 du projet dispose :

"Art. 5. Le congé politique prend fin de plein droit :

1° lorsque la mobilisation est décrétée;

2° lorsque la période de guerre est décrétée;

3° dans le cas où des circonstances exceptionnelles l'exigent, par décision du Conseil des Ministres."

Interrogé sur le fondement légal des limites que l'auteur du texte entend ainsi apporter à l'exercice du congé politique organisé par l'article 15*ter* de la loi du 14 janvier 1975 précité, l'officier délégué a répondu :

> "Les cas dans lesquels le congé politique prend fin de plein droit découlent de la spécificité militaire. En effet, la mission ultime des forces armées est de mener des opérations militaires. Dans cette hypothèse, il va de soi que lorsque la mobilisation ou la période de guerre sont décrétées, tous les militaires doivent contribuer pleinement aux tâches dévolues aux forces armées. Il en va de même dans les circonstances exceptionnelles qui nécessiteraient une décision en ce sens du Conseil des Ministres telles que par exemple une catastrophe naturelle majeure. A nos yeux, ces dispositions ne nécessitaient pas de délégation spécifique au niveau de la loi étant donné qu'il s'agit de modalités d'exécution spécifiquement militaires du congé politique.
>
> Il est à remarquer que dans d'autres cas, des dispositions analogues existent déjà dans le statut militaire."

Eu égard tant au principe de légalité inscrit à l'article 182 de la Constitution, qu'à l'importance des droits dont le congé politique permet l'exercice, il revient au législateur de définir lui-même les circonstances dans lesquelles ce congé prend fin.

L'article 5 doit être omis.

Observation finale

La notion de "jours ouvrables" pouvant donner lieu à discussion, il serait préférable que le projet d'arrêté en donne une définition.

---

La chambre était composée de

| | | |
|---|---|---|
| Messieurs | R. ANDERSEN, | premier président du Conseil d'État, |
| | P. LEWALLE,<br>P. VANDERNOOT, | conseillers d'État, |
| Madame | C. GIGOT, | greffier. |

Le rapport a été présenté par M. Y. CHAUFFOUREAUX, auditeur.

LE GREFFIER, LE PREMIER PRÉSIDENT,

C. GIGOT R. ANDERSEN

AW

KONINKRIJK BELGIË
---

ADVIES 41.054/2/V

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE
---

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede vakantiekamer, op 25 juli 2006 door de Minister van Landsverdediging verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "betreffende het politiek verlof van de militairen", heeft op 22 augustus 2006 het volgende advies gegeven :

Aangezien de adviesaanvraag ingediend is op basis van artikel 84, § 1, eerste lid, 1°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, zoals het is vervangen bij de wet van 2 april 2003, beperkt de afdeling wetgeving overeenkomstig artikel 84, § 3, van de voornoemde gecoördineerde wetten haar onderzoek tot de rechtsgrond van het ontwerp, de bevoegdheid van de steller van de handeling en de te vervullen voorafgaande vormvereisten.

Wat deze drie punten betreft, geeft het ontwerp aanleiding tot de volgende opmerkingen.

## Bijzondere opmerkingen

### Artikel 4

Artikel 4 behoort te worden opgesplitst in twee artikelen betreffende de twee onderscheiden gevallen die thans in de bepaling van het ontwerp zijn samengebracht.

Het eerste geval is dat waarbij de militair in kwestie betwist dat hij een van de functies opgesomd in artikel 15*ter*, § 2, eerste lid, van de wet van 14 januari 1975 houdende het tuchtreglement van de krijgsmacht uitoefent en het tweede is dat waarbij dezelfde militair zich verzet tegen de beslissing houdende weigering van verandering van functie die de directeur-generaal human resources heeft genomen.

Overigens zouden in het tweede geval de woorden "de bevoegde overheid" niet gebruikt mogen worden en vervangen moeten worden door de woorden "de directeur-generaal human resources" teneinde elke verwarring met de korpscommandant van de militair te voorkomen, welke korpscommandant in artikel 15*ter*, § 2, tweede lid, van de voornoemde wet van 14 januari 1975 als bevoegde overheid wordt bestempeld.

Artikel 5

Artikel 5 van het ontwerp luidt als volgt :

"Art. 5 . Het politiek verlof eindigt van rechtswege:

1° in geval van afkondiging van mobilisatie;

2° in geval van afkondiging van de periode van oorlog;

3° in geval uitzonderlijke omstandigheden dit vereisen, bij beslissing van de Ministerraad."

Naar aanleiding van vragen omtrent de rechtsgrond van de perken die de schrijver van de tekst aldus wil stellen aan de uitoefening van het politiek verlof waarin artikel 15*ter* van de voormelde wet van 14 januari 1975 voorziet, heeft de gemachtigde officier het volgende geantwoord:

> "Les cas dans lesquels le congé politique prend fin de plein droit découlent de la spécificité militaire. En effet, la mission ultime des forces armées est de mener des opérations militaires. Dans cette hypothèse, il va de soi que lorsque la mobilisation ou la période de guerre sont décrétées, tous les militaires doivent contribuer pleinement aux tâches dévolues aux forces armées. Il en va de même dans les circonstances exceptionnelles qui nécessiteraient une décision en ce sens du Conseil des Ministres telles que par exemple une catastrophe naturelle majeure. A nos yeux, ces dispositions ne nécessitaient pas de délégation spécifique au niveau de la loi étant donné qu'il s'agit de modalités d'exécution spécifiquement militaires du congé politique.
>
> Il est à remarquer que dans d'autres cas, des dispositions analogues existent déjà dans le statut militaire."

Gelet op het wettigheidsbeginsel vervat in artikel 182 van de Grondwet en op het gewicht van de rechten waarvan de uitoefening door het politiek verlof mogelijk wordt gemaakt, dient de wetgever zelf de omstandigheden te bepalen waarin dat verlof eindigt.

Artikel 5 behoort te vervallen.

Slotopmerking

Aangezien het begrip "werkdagen" voor discussie vatbaar is, zou het beter zijn dat daarvan in het ontwerpbesluit een definitie wordt gegeven.

---

De kamer was samengesteld uit

| | | |
|---|---|---|
| de Heren | R. ANDERSEN, | eerste voorzitter van de Raad van State, |
| | P. LEWALLE,<br>P. VANDERNOOT, | staatsraden, |
| Mevrouw | C. GIGOT, | griffier. |

Het verslag werd uitgebracht door de H. Y. CHAUFFOUREAUX, auditeur.

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

DE GRIFFIER, DE EERSTE VOORZITTER,

C. GIGOT R. ANDERSEN