

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 43.213/4
DU 24 SEPTEMBRE 2007

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, quatrième chambre, saisi par le Ministre de la Défense, le 31 mai 2007, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté royal "fixant la composition de l'instance d'appel chargée de traiter de l'appel introduit contre une appréciation de poste avec mention «insuffisant» qui a pour conséquence la perte de la qualité de militaire", a donné l'avis suivant :

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 43.213/4
VAN 24 SEPTEMBER 2007

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, vierde kamer, op 31 mei 2007 door de Minister van Landsverdediging verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot vaststelling van de samenstelling van de beroepsinstantie die belast is met de behandeling van het beroep ingediend tegen een postbeoordeling met vermelding «onvoldoende» die het verlies van de hoedanigheid van militair tot gevolg heeft", heeft het volgende advies gegeven :

Compte tenu du moment où le présent avis est donné, le Conseil d'État attire l'attention sur le fait qu'en raison de la démission du Gouvernement, la compétence de celui-ci se trouve limitée à l'expédition des affaires courantes. Le présent avis est toutefois donné sans qu'il soit examiné si le projet relève bien de la compétence ainsi limitée, 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.

*

* *

Examen du projet

Intitulé

L'intitulé du projet d'arrêté royal ne rend pas exactement compte de l'ensemble de ses dispositions, en particulier l'article 4, qui est étranger à la composition de l'instance d'appel que le projet concerne.

Préambule

1. Outre l'article 178, § 1^{er}, alinéa 2, de la loi du 28 février 2007 fixant le statut des militaires du cadre actif des Forces armées (ci-après la "loi du 28 février 2007"), l'article 272 de la même loi, est également visé à l'alinéa 1^{er} du préambule, en tant que fondement légal du projet. Cet article dispose :

"Art. 272. Le Roi fixe la date d'entrée en vigueur de chacune des dispositions de la présente loi, au plus tard le 1^{er} juillet 2011."

.../...

L'article 5 du projet ne fixe cependant pas la date d'entrée en vigueur de l'article 178, § 1^{er}, alinéa 2, précité ⁽¹⁾. Le projet examiné ne peut toutefois entrer en vigueur avant cette disposition légale, qui en constitue le fondement juridique principal ⁽²⁾.

Interrogés sur ce point, les officiers délégués ont répondu :

"L'entrée en vigueur du présent projet d'arrêté royal étant liée à l'entrée en vigueur de sa base légale, à savoir l'article 178, § 1^{er}, de la loi du 28 février 2007 susmentionnée, l'article 5 du projet d'arrêté royal fixant la date d'entrée en vigueur de celui-ci sera adapté dans le même sens que l'article 8 de l'arrêté royal du 9 juin (lire : juillet) 2007 relatif à l'organisation des filières de métiers, domaines d'expertise et pôles compétence, à savoir que le présent arrêté entrera en vigueur à la date fixée par le Roi pour l'entrée en vigueur des articles 178, § 1^{er}, et 66 de la loi. Une telle disposition permettra par ailleurs d'assurer la cohérence entre l'entrée en vigueur de l'arrêté, de sa base légale et des autres arrêtés royaux d'exécution de la loi du 28 février 2007 susmentionnée" ⁽³⁾.

Compte tenu de cette explication, à l'alinéa 1^{er}, le visa de l'article 272 de la loi du 28 février 2007 précitée doit être omis du préambule.

2. À l'alinéa 2 du préambule, la date du 5 avril 2007 doit être vérifiée. Le protocole définitif n/ N-253 relatif aux négociations menées le 21 février 2007 au sein du Comité de négociation du personnel militaire, figurant dans le dossier joint à la demande d'avis, est en effet daté du 16 avril 2007.

⁽¹⁾ Cet article 5 est rédigé comme suit :
"Art. 5. Le présent arrêté entre en vigueur le"

⁽²⁾ Même s'il n'en constitue pas le fondement légal, l'article 66 de la loi du 28 février 2007 précitée, relatif à la procédure d'appréciation de poste, doit également être mis en vigueur pour que le projet examiné trouve à s'appliquer. Pour ce faire, les mesures d'exécution que nécessite la mise en oeuvre de la procédure d'appréciation de poste doivent également être arrêtées par le Roi.

⁽³⁾ L'article 8 de l'arrêté royal du 9 juillet 2007 précité dispose :
"Art. 8. Le présent arrêté entre en vigueur à la date fixée par le Roi pour l'entrée en vigueur des articles 38, alinéa 1^{er}, 40, 41, 42 et 243, de la loi."

Dispositif

Article 1^{er}

Conformément à l'article 178, § 1^{er}, alinéa 3, de la loi du 28 février 2007 précitée, il y a lieu d'écrire :

"L'instance d'appel compétente dans les cas visés à [...][la suite comme au projet]."

Article 5

1. Il est renvoyé à l'observation 1 formulée sous le préambule.

2. Quant à la fixation de la date d'entrée en vigueur des dispositions de la loi du 28 février 2007 qui constituent le fondement légal de l'arrêté en projet - laquelle fixation constitue un préalable à l'entrée en vigueur de l'arrêté lui-même -, l'attention de l'auteur du projet est attirée sur ce que la détermination de cette date devra, le cas échéant, être effectuée en tenant compte de ce que la compétence du Gouvernement se trouve, actuellement, limitée à l'expédition des affaires courantes et que cette notion doit être appréhendée eu égard, notamment, à l'article 272 de la loi du 28 février 2007 qui habilite en effet le Roi à fixer la date d'entrée en vigueur de chacune des dispositions de la loi "au plus tard le 1^{er} juillet 2011" ⁽⁴⁾.

⁽⁴⁾ Il est renvoyé à l'observation analogue formulée sur l'entrée en vigueur dans les avis 43.212/4, donné ce jour sur un projet d'arrêté royal "fixant la procédure relative aux mesures statutaires applicables aux militaires du cadre actif" et 43.214/4 donné ce jour sur un projet d'arrêté royal "fixant le fonctionnement de certaines instances au sein de la Défense et la procédure de comparution des militaires devant ces instances".

Rekening houdend met het tijdstip waarop dit advies gegeven wordt, vestigt de Raad van State de aandacht op het feit dat, wegens het ontslag van de Regering, de bevoegdheid van deze laatste beperkt is tot het afhandelen van de lopende zaken. 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.

*

* *

Onderzoek van het ontwerp

Opschrift

Het opschrift van het ontwerp van koninklijk besluit is geen nauwkeurige weergave van alle bepalingen ervan, inzonderheid wat artikel 4 betreft dat niets van doen heeft met de samenstelling van de beroepsinstantie, waar het ontwerp over handelt.

Aanhef

In het eerste lid van de aanhef wordt als rechtsgrond van het ontwerp niet alleen verwezen naar artikel 178, § 1, tweede lid, van de wet van 28 februari 2007 tot vaststelling van het statuut van de militairen van het actief kader van de Krijgsmacht (hierna te noemen de "wet van 28 februari 2007"), maar ook naar artikel 272 van dezelfde wet. Dat artikel bepaalt :

"Art. 272. De Koning bepaalt voor elk artikel van deze wet de dag waarop het in werking treedt, en uiterlijk op 1 juli 2011."

.../...

In artikel 5 van het ontwerp wordt echter niet bepaald wanneer het voornoemde artikel 178, § 1, tweede lid, in werking treedt ⁽¹⁾. Het voorliggende ontwerp kan echter niet in werking treden vóór die wetsbepaling, die er de belangrijkste rechtsgrond van uitmaakt ⁽²⁾.

Naar aanleiding van een vraag daarover hebben de gemachtigde officieren het volgende geantwoord :

"L'entrée en vigueur du présent projet d'arrêté royal étant liée à l'entrée en vigueur de sa base légale, à savoir l'article 178, § 1^{er}, de la loi du 28 février 2007 susmentionnée, l'article 5 du projet d'arrêté royal fixant la date d'entrée en vigueur de celui-ci sera adapté dans le même sens que l'article 8 de l'arrêté royal du 9 juin (lire : juillet) 2007 relatif à l'organisation des filières de métiers, domaines d'expertise et pôles compétence, à savoir que le présent arrêté entrera en vigueur à la date fixée par le Roi pour l'entrée en vigueur des articles 178, § 1^{er}, et 66 de la loi. Une telle disposition permettra par ailleurs d'assurer la cohérence entre l'entrée en vigueur de l'arrêté, de sa base légale et des autres arrêtés royaux d'exécution de la loi du 28 février 2007 susmentionnée" ⁽³⁾.

Gelet op die uitleg moet in het eerste lid van de aanhef de verwijzing naar artikel 272 van de voornoemde wet van 28 februari 2007 vervallen.

2. In het tweede lid van de aanhef moet de datum "5 april 2007" gecontroleerd worden. Het definitieve protocol nr. N-253 betreffende de onderhandelingen die op 21 februari 2007 werden gevoerd in het Onderhandelingscomité van het militair personeel, hetwelk zich bevindt in het dossier dat bij de adviesaanvraag gaat, is immers van 16 april 2007.

⁽¹⁾ Dat artikel 5 luidt als volgt :
"Art. 5. Dit besluit treedt in werking op ...".

⁽²⁾ Ook al maakt artikel 66 van de voornoemde wet van 28 februari 2007, welk artikel betrekking heeft op de "postbeoordeling", geen rechtsgrond uit van dat ontwerp, toch dient ook dat artikel in werking te worden gesteld opdat het thans voorliggende ontwerp toepassing vindt. Daarvoor dienen de maatregelen die noodzakelijk zijn voor de uitvoering van de procedure van de postbeoordeling eveneens door de Koning te worden vastgelegd.

⁽³⁾ Artikel 8 van het voornoemde koninklijk besluit van 9 juli 2007 luidt als volgt :
"Art. 8. Dit besluit treedt in werking op de datum bepaald door de Koning voor de inwerkingtreding van de artikelen 38, eerste lid, 40, 41, 42 en 243, van de wet".

Dispositief

Artikel 1

Overeenkomstig artikel 178, § 1, derde lid, van de voornoemde wet van 28 februari 2007 behoort het volgende te worden geschreven :

"De beroepsinstantie die bevoegd is voor de gevallen bedoeld in (...) (voorts zoals in het ontwerp)."

Artikel 5

1. Zie opmerking 1 onder de aanhef.

2. Wat betreft het bepalen van de datum van inwerkingtreding van de bepalingen van de wet van 28 februari 2007 die de rechtsgrond vormen van het ontworpen besluit - welk bepalen een voorwaarde is voor de inwerkingtreding van het besluit zelf - wordt de steller van het ontwerp erop attent gemaakt dat het bepalen van die datum, in voorkomend geval, zal moeten geschieden met inachtneming van de omstandigheid dat de bevoegdheid van de Regering thans beperkt is tot het afhandelen van de lopende zaken en dat voor het verstaan van dit begrip inzonderheid rekening moet worden gehouden met artikel 272 van de wet van 28 februari 2007, dat de Koning immers machtigt om voor elk artikel van de wet te bepalen op welke dag het in werking treedt, "uiterlijk op 1 juli 2011" ⁽⁴⁾.

⁽⁴⁾ Zie de soortgelijke opmerking over de inwerkingtreding die is gemaakt in advies 43.212/4, dat heden is gegeven over een ontwerp van koninklijk besluit "tot vaststelling van de procedure betreffende de statutaire maatregelen toepasselijk op de militairen van het actief kader" en in advies 43.214/4, dat heden is gegeven over een ontwerp van koninklijk besluit "tot vaststelling van de werking van sommige instanties binnen Defensie en van de verschijningsprocedure van de militairen voor deze instanties".

La chambre était composée de

De kamer was samengesteld uit

Messieurs
de Heren

Ph. HANSE,

président de chambre,
kamervoorzitter,

P. LIÉNARDY,
J. JAUMOTTE,

conseillers d'État,
staatsraden,

Madame
Mevrouw

C. GIGOT,

greffier,
griffier.

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

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

Ph. HANSE