

GG

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 44.375/4
DU 28 AVRIL 2008

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, quatrième chambre, saisi par le Ministre-Président du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale, le 7 avril 2008, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale "relatif à l'autorisation d'entreprendre des fouilles ou sondages archéologiques", a donné l'avis suivant :

Comme la demande d'avis est introduite sur la base de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 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.

1. Il convient de compléter le préambule par un alinéa 1^{er} nouveau visant l'article 8 de la loi spéciale du 12 janvier 1989 relative aux Institutions bruxelloises, lequel article attribue au Gouvernement une compétence générale d'exécution des ordonnances ⁽¹⁾.

2. Le préambule sera également complété par le visa de l'avis du Conseil d'État.

3. Il y a une discordance entre la première phrase de l'article 4, 3/, qui impose une condition d'au moins trois années d'expérience, et le cadre VI, tableau A, figurant dans l'annexe, qui fait état d'une expérience d'au moins cinq années.

Il résulte des explications de la déléguée du gouvernement que l'intention des auteurs du projet est d'exiger au moins trois années d'expérience.

L'annexe sera revue en conséquence.

4. En prévoyant que les décisions qu'ils visent doivent être motivées, l'article 8, alinéa 2, première phrase, l'article 11 et l'article 12, alinéa 4, première phrase, n'ont d'autre objet que de rappeler inutilement une obligation résultant déjà de la loi du 29 juillet 1991 relative à la motivation formelle des actes administratifs.

⁽¹⁾ Voir *Principes de technique législative - Guide de rédaction des textes législatifs et réglementaires*, 2008, recommandation 23.1, www.raadvst-consetat.be/?page=technique_legislative&lang=fr, [28 avril 2008].

Dans chacune de ces dispositions, le mot "motivée" sera omis.

5. L'article 10 prévoit que

"L'Administration a accès au terrain sur lequel les sondages ou les fouilles sont réalisés ainsi que dans les locaux de dépôt et d'étude des biens archéologiques mobiliers afin de vérifier le respect des prescriptions du présent arrêté ainsi que des termes de l'autorisation délivrée".

Ni l'article 243, § 2, du Code bruxellois de l'aménagement du territoire (ci-après "CoBAT"), que le préambule présente comme constituant le fondement légal du projet d'arrêté, ni l'article 8 de la loi spéciale du 12 janvier 1989 précitée, ne fournissent au Gouvernement le pouvoir de prendre une disposition en ce sens.

Ceci étant, on ne peut perdre de vue que l'article 301 du CoBAT donne à diverses catégories de fonctionnaires et d'agents - en particulier des fonctionnaires et des agents désignés par le Gouvernement - le pouvoir de rechercher et de constater un certain nombre d'infractions, au nombre desquelles figure le fait d'"[exécuter] des sondages ou des fouilles [...] sans l'autorisation préalable visée à l'article 243, § 2, ou en violation des conditions imposées dans cette autorisation" ⁽²⁾, et que, aux conditions qu'il indique, le même article 301 permet auxdits fonctionnaires et agents d'avoir accès à des biens déterminés pour faire toutes recherches et constatations utiles à cette fin.

Il appartiendra au Gouvernement d'apprécier, en tenant compte de l'article 301 du CoBAT et des mesures déjà prises pour désigner des fonctionnaires et des agents en vue de rechercher et de constater les infractions aux dispositions relatives à la conservation du patrimoine immobilier ⁽³⁾, s'il y a lieu de désigner, sur la base de l'article 301, d'autres fonctionnaires ou agents spécialement chargés de rechercher et de constater les infractions à l'article 243, § 2, du CoBAT.

⁽²⁾ Voir l'article 300, 9/, du CoBAT, auquel renvoie l'article 301.

⁽³⁾ Voir l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 9 décembre 1993 désignant les fonctionnaires et agents chargés de la surveillance du respect des dispositions de l'ordonnance du 4 mars 1993 relative à la conservation du patrimoine immobilier, qui trouve aujourd'hui son fondement légal dans l'article 301 du CoBAT.

Le projet d'arrêté sera revu en conséquence.

Observation de forme

Le texte néerlandais du projet devrait être amélioré du point de vue de la correction de la langue. À titre d'exemple, le mot "toelating" devrait être remplacé par le mot "toestemming" et le verbe "toelaten" par le verbe "toestaan". En outre, il faudrait écrire "de gegeven toestemming" au lieu de "de afgelewerde toelating". Le mot "verwittinging" (article 11 du projet) devrait être remplacé par le mot "waarschuwing".

La chambre était composée de

Messieurs	Ph. HANSE,	président de chambre,
	P. LIÉNARDY,	conseillers d'État,
	J. JAUMOTTE,	
Madame	C. GIGOT,	greffier.

Le rapport a été présenté par M. B. JADOT, premier auditeur chef de section.

LE GREFFIER,

LE PRÉSIDENT,

C. GIGOT

Ph. HANSE

GG

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 44.375/4
VAN 28 APRIL 2008

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, vierde kamer, op 7 april 2008 door de Minister-Voorzitter van de Regering van het Brusselse Hoofdstedelijke Gewest verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering "betreffende de toelating voor het uitvoeren van archeologische opgravingen en peilingen", heeft 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 vervangen is bij de wet van 2 april 2003, beperkt de afdeling wetgeving overeenkomstig artikel 84, § 3, van de voormelde 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.

1. De aanhef behoort te worden aangevuld met een nieuw eerste lid waarin verwezen wordt naar artikel 8 van de bijzondere wet van 12 januari 1989 met betrekking tot de Brusselse Instellingen, welk artikel aan de regering een algemene bevoegdheid voor uitvoering van ordonnanties verleent ⁽¹⁾.

2. De aanhef dient eveneens aangevuld te worden met een lid waarin verwezen wordt naar het advies van de Raad van State.

3. Er is een gebrek aan overeenstemming tussen de eerste zin van artikel 4, 3/, waarin de voorwaarde gesteld wordt van minstens drie jaar ervaring, en kader VI, tabel A, dat als bijlage gaat en waarin sprake is van een ervaring van minstens vijf jaar.

Uit de uitleg van de gemachtigde van de regering blijkt dat de bedoeling van de stellers van het ontwerp erin bestaat om een ervaring van minstens drie jaar te eisen.

De bijlage moet dienovereenkomstig worden aangepast.

⁽¹⁾ Zie *Beginnelsen van de wetgevingstechniek - Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, 2008, aanbeveling 23.1, www.raadvst-consetat.be/?page=technique_legislative&lang=nl (28 april 2008).

4. Doordat artikel 8, tweede lid, eerste zin, artikel 11 en artikel 12, vierde lid, eerste zin, bepalen dat de daarin genoemde beslissingen gemotiveerd dienen te zijn, dienen ze alleen om nodeloos een verplichting in herinnering te brengen die reeds voortvloeit uit de wet van 29 juli 1991 betreffende de uitdrukkelijke motivering van de bestuurshandelingen.

In elk van die bepalingen moet het woord "gemotiveerde" worden geschrapt.

5. In artikel 10 wordt het volgende bepaald :

"Het Bestuur mag steeds het terrein waar de opgravingen en peilingen worden uitgevoerd en de opslag- en studieruimten voor de roerende archeologische goederen betreden om na te gaan of de bepalingen van dit besluit en van de afgeleverde toelating worden nageleefd".

Noch artikel 243, § 2, van het Brussels Wetboek van Ruimtelijke Ordening (hierna "BWRO"), dat in de aanhef voorgesteld wordt als de rechtsgrond van het ontwerpbesluit, noch artikel 8 van de voornoemde bijzondere wet van 12 januari 1989, verlenen de regering de bevoegdheid om een bepaling in die zin uit te vaardigen.

In die omstandigheden mag niet uit het oog verloren worden dat artikel 301 van het BWRO aan verschillende categorieën van ambtenaren en beambten - in het bijzonder aan door de regering aangewezen ambtenaren en beambten - de bevoegdheid verleent om een bepaald aantal strafbare feiten op te sporen en vast te stellen, waaronder ook het feit "zonder de in artikel 243, § 2, bedoelde voorafgaande machtiging of met overtreding van de in deze machtiging gestelde voorwaarden, peilingen of opgravingen"⁽²⁾ uit te voeren, en dat onder de voorwaarden die daarin worden vastgelegd datzelfde artikel 301 de voornoemde ambtenaren en beambten toegang verleent tot bepaalde goederen om alle te dien einde noodzakelijke opsporingen en vaststellingen te verrichten.

⁽²⁾ Zie artikel 300, 9/, van het BWRO, waarnaar verwezen wordt in artikel 301.

De regering moet uitmaken of, gelet op artikel 301 van het BWRO en op de maatregelen die reeds getroffen zijn met het oog op de aanwijzing van ambtenaren en beambten voor het opsporen en vaststellen van overtredingen van de bepalingen betreffende de bescherming van het onroerend erfgoed ⁽³⁾, op basis van artikel 301 andere ambtenaren en beambten aangewezen moeten worden die er in het bijzonder mee belast worden overtredingen van artikel 243, § 2, van het BWRO op te sporen en vast te stellen.

Het ontwerpbesluit moet dienovereenkomstig worden herzien.

Vormopmerking

De Nederlandse tekst van het ontwerp behoeft verbetering wat een correct taalgebruik betreft. Zo bijvoorbeeld zou het woord "toelating" vervangen moeten worden door het woord "toestemming" en het werkwoord "toelaten" door het werkwoord "toestaan". Voorts schrijve men "de gegeven toestemming" in plaats van "de afgeleverde toelating". Het woord "verwittiging" (artikel 11 van het ontwerp) zou vervangen moeten worden door het woord "waarschuwing".

⁽³⁾ Zie het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 9 december 1993 waarbij de ambtenaren en beambten worden aangewezen die dienen toe te zien op de naleving van de bepalingen van de ordonnantie van 4 maart 1993 inzake het behoud van het onroerend erfgoed, dat thans zijn rechtsgrond ontleent aan artikel 301 van het BWRO.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	Ph. HANSE,	kamervoorzitter,
	P. LIÉNARDY,	staatsraden,
	J. JAUMOTTE,	
Mevrouw	C. GIGOT,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. B. JADOT, eerste auditeur-afdelingshoofd.

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

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

C. GIGOT

Ph. HANSE