

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 46.894/4
DU 22 JUIN 2009

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, quatrième chambre, saisi par la Ministre de la Politique de migration et d'asile, le 15 juin 2009, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté ministériel "modifiant l'arrêté ministériel du 23 janvier 2009 établissant la procédure et les règles de fonctionnement de la Commission et du secrétariat permanent, visé à l'article 130 de l'arrêté royal du 2 août 2002 fixant le régime et les règles de fonctionnement applicables aux lieux situés sur le territoire belge, gérés par l'Office des étrangers, où un étranger est détenu, mis à la disposition du gouvernement ou maintenu, en application des dispositions citées à l'article 74/8, § 1^{er}, de la loi du 15 décembre 1980 sur l'accès au territoire, le séjour, l'établissement et l'éloignement des étrangers", 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.

Préambule

1. L'arrêté en projet trouve son fondement juridique dans l'article 133 de l'arrêté royal du 2 août 2002 fixant le régime et les mesures de fonctionnement applicables aux lieux situés sur le territoire belge, gérés par l'Office des étrangers, où un étranger est détenu, mis à la disposition du Gouvernement ou maintenu, en application des dispositions citées à l'article 74/8, § 1^{er}, de la loi du 15 décembre 1980 sur l'accès au territoire, le séjour, l'établissement et l'éloignement des étrangers.

Il convient dès lors d'adapter l'alinéa 1^{er} du préambule et d'omettre les alinéas 2 et 3 du préambule ⁽¹⁾.

2. Il y a lieu d'insérer dans le préambule un nouvel alinéa pour faire mention de l'arrêté ministériel du 23 janvier 2009 établissant la procédure et les règles de fonctionnement de la Commission et du secrétariat permanent, visé à l'article 130 de l'arrêté royal du 2 août 2002 fixant le régime et les règles de fonctionnement applicables

⁽¹⁾ Les arrêtés royaux mentionnés aux alinéas 2 et 3 du préambule ne constituent pas le fondement juridique de l'arrêté en projet et ne peuvent donc faire l'objet d'un visa au préambule; ils pourraient cependant y figurer sous la forme d'un considérant.

aux lieux situés sur le territoire belge, gérés par l'Office des étrangers, où un étranger est détenu, mis à la disposition du Gouvernement ou maintenu, en application des dispositions citées à l'article 74/8, § 1^{er}, de la loi du 15 décembre 1980 sur l'accès au territoire, le séjour, l'établissement et l'éloignement des étrangers ⁽²⁾.

Dispositif

Articles 1^{er} à 3

Mieux vaut insérer un article 1/1 nouveau rédigé comme suit :

"Art. 1/1. Par directeur du centre ou son remplaçant, au sens du présent arrêté, il y a lieu d'entendre :

- 1/ l'agent de soutien visé à l'article 1^{er}, 4/, de l'arrêté royal du 14 mai 2009 fixant le régime et les règles de fonctionnement applicables aux lieux d'hébergement au sens de l'article 74/8, § 2, de la loi du 15 décembre 1980 sur l'accès au territoire, le séjour, l'établissement et l'éloignement des étrangers;
- 2/ la police pour les centres INAD des aéroports régionaux, conformément à l'article 130, de l'arrêté royal du 2 août 2002 fixant le régime et les règles de fonctionnement applicables aux lieux situés sur le territoire belge, gérés par l'Office des étrangers, où un étranger est détenu, mis à la disposition du Gouvernement ou maintenu, en application des dispositions citées à l'article 74/8, § 1^{er}, de la loi du 15 décembre 1980 sur l'accès au territoire, le séjour, l'établissement et l'éloignement des étrangers".

Par conséquent, les articles 1^{er} à 3 du projet seront omis.

⁽²⁾ Voir *Principes de technique législative - Guide de rédaction des textes législatifs et réglementaires*, 2008, onglet "Technique législative", recommandation n° 29, www.raadvst-consetat.be (22/06/2009).

Article 4

Compte tenu de la suggestion formulée ci-avant, il est préférable de rédiger l'article 4 du projet (devenant l'article 2) comme suit :

"Art. 2. Dans l'article 6 du même arrêté, le point 1) est remplacé par la disposition suivante :

«1) Est-ce que la plainte se rapporte à une décision ou à des faits liés à l'application de l'arrêté royal du 2 août 2002 précité ou à l'application de l'arrêté royal du 14 mai 2009 précité ou à l'application de l'arrêté royal du 8 juin 2009 fixant le régime et les règles de fonctionnement applicables aux lieux déterminés, situés aux frontières, prévus à l'article 74/5, § 1^{er}, de la loi du 15 décembre 1980 sur l'accès au territoire, le séjour, l'établissement et l'éloignement des étrangers ?»".

Article 5

1. L'arrêté royal du 14 mai 2009 précité est, conformément à son article 50, entré en vigueur le 27 mai 2009.

La question se pose de savoir s'il n'y a pas lieu d'insérer une disposition transitoire permettant à la Commission et au secrétariat permanent d'examiner les plaintes dont les dossiers ne sont pas encore clôturés et qui auraient été introduites par l'intermédiaire de l'agent de soutien visé à l'article 1^{er}, 4/, de l'arrêté royal du 14 mai 2009 précité avant l'entrée en vigueur de l'arrêté en projet.

2. L'article 5 du projet devient l'article 3.

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. R. WIMMER, auditeur.

LE GREFFIER,

LE PRÉSIDENT,

C. GIGOT

Ph. HANSE

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 46.894/4
VAN 22 JUNI 2009

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, vierde kamer, op 15 juni 2009 door de Minister van Migratie- en asielbeleid verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van ministerieel besluit "tot wijziging van het ministerieel van 23 januari 2009 tot vaststelling van de procedure- en werkingsregels van de Commissie en het permanent secretariaat, bedoeld in het artikel 130 van het koninklijk besluit van 2 augustus 2002 houdende vaststelling van het regime en de werkingsmaatregelen, toepasbaar op de plaatsen gelegen op het Belgisch grondgebied, beheerd door de Dienst Vreemdelingenzaken, waar een vreemdeling wordt opgesloten, ter beschikking gesteld van de regering of vastgehouden, overeenkomstig de bepalingen vermeld in artikel 74/8, § 1, van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen", 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 is vervangen 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.

Aanhef

1. Het ontworpen besluit ontleent zijn rechtsgrond aan artikel 133 van het koninklijk besluit van 2 augustus 2002 houdende vaststelling van het regime en de werkingsmaatregelen, toepasbaar op de plaatsen gelegen op het Belgisch grondgebied, beheerd door de Dienst Vreemdelingenzaken, waar een vreemdeling wordt opgesloten, ter beschikking gesteld van de regering of vastgehouden, overeenkomstig de bepalingen vermeld in artikel 74/8, § 1, van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen.

Bijgevolg moet het eerste lid van de aanhef worden aangepast en moeten het tweede en het derde lid van de aanhef vervallen ⁽¹⁾.

2. In de aanhef moet een nieuw lid worden ingevoegd, waarin wordt verwezen naar het ministerieel besluit van 23 januari 2009 tot vaststelling van de procedure- en werkingsregels van de Commissie en het permanent secretariaat, bedoeld in het artikel 130 van het koninklijk besluit van 2 augustus 2002 houdende vaststelling van het regime en de werkingsmaatregelen, toepasbaar op de plaatsen gelegen op het

⁽¹⁾ De koninklijke besluiten vermeld in het tweede en het derde lid van de aanhef vormen niet de rechtsgrond van het ontworpen besluit en mogen dus niet in een aanhefverwijzing worden opgenomen; ze kunnen wel in de aanhef staan in de vorm van een overweging.

Belgisch grondgebied, beheerd door de Dienst Vreemdelingenzaken, waar een vreemdeling wordt opgesloten, ter beschikking gesteld van de regering of vastgehouden, overeenkomstig de bepalingen vermeld in artikel 74/8, § 1, van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen ⁽²⁾.

Dispositief

Artikelen 1 tot 3

Het zou beter zijn een nieuw artikel 1/1 in te voegen, luidende :

"Art. 1/1. Onder centrumdirecteur of zijn plaatsvervanger, in de zin van dit besluit, moet worden verstaan :

- 1/ de ondersteunende ambtenaar, bedoeld in artikel 1, 4/, van het koninklijk besluit van 14 mei 2009 houdende vaststelling van het regime en de werkingsregels, toepasbaar op de woonunits, als bedoeld in artikel 74/8, § 2, van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen;
- 2/ de politie in de INAD-centra van de regionale luchthavens, overeenkomstig artikel 130, van het koninklijk besluit van 2 augustus 2002 houdende vaststelling van het regime en de werkingsmaatregelen, toepasbaar op de plaatsen gelegen op het Belgisch grondgebied, beheerd door de Dienst Vreemdelingenzaken, waar een vreemdeling wordt opgesloten, ter beschikking gesteld van de regering of vastgehouden, overeenkomstig de bepalingen vermeld in artikel 74/8, § 1, van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen".

⁽²⁾ Zie *Beginnelsen van de Wetgevingstechniek - Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, 2008, tab "Wetgevingstechniek", aanbeveling nr. 29, www.raadvst-consetat.be (22/06/2009).

Bijgevolg moeten de artikelen 1 tot 3 van het ontwerp vervallen.

Artikel 4

Gelet op de suggestie hierboven is het verkieslijk artikel 4 van het ontwerp (dat artikel 2 wordt) als volgt te redigeren :

"Art. 2. Artikel 6, punt 1), van hetzelfde besluit wordt vervangen als volgt:

«"1) Heeft de klacht betrekking op een beslissing of feiten in verband met de toepassing van het voormelde koninklijk besluit van 2 augustus 2002 of de toepassing van het voormelde koninklijk besluit van 14 mei 2009 of de toepassing van het koninklijk besluit van 8 juni 2009 houdende vaststelling van het regime en de werkingsmaatregelen, toepasbaar op welbepaalde plaatsen, gesitueerd in het grensgebied, voorzien in artikel 74/5, § 1, van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen ?»".

Artikel 5

1. Het voormelde koninklijk besluit van 14 mei 2009 is overeenkomstig artikel 50 ervan in werking getreden op 27 mei 2009.

De vraag rijst of er geen overgangsbepaling moet worden ingevoegd, zodat de Commissie en het permanent secretariaat de klachten kunnen onderzoeken waarvan de dossiers nog niet afgehandeld zijn en die zijn ingediend door bemiddeling van de ondersteunende ambtenaar bedoeld in artikel 1, 4/, van het voormelde koninklijk besluit van 14 mei 2009 vóór de inwerkingtreding van het ontworpen besluit.

Artikel 5 van het ontwerp wordt artikel 3.

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. R. WIMMER, auditeur.

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