

ROYAUME DE BELGIQUE

-----

AVIS 47.720/2  
DU 24 FÉVRIER 2010

DE LA SECTION DE LÉGISLATION  
DU CONSEIL D'ÉTAT

-----

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, deuxième chambre, saisi par la Ministre de l'Intérieur, le 14 janvier 2010, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté ministériel "modifiant l'arrêté ministériel du 28 décembre 2001 portant exécution de certaines dispositions de l'arrêté royal du 30 mars 2001 portant la position juridique du personnel des services de police", a donné l'avis suivant :

KONINKRIJK BELGIË

-----

ADVIES 47.720/2  
VAN 24 FEBRUARI 2010

VAN DE AFDELING WETGEVING  
VAN DE RAAD VAN STATE

-----

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, tweede kamer, op 14 januari 2010 door de Minister van Binnenlandse Zaken verzocht haar van advies te dienen over een ontwerp van ministerieel besluit "tot wijziging van het ministerieel besluit van 28 december 2001 tot uitvoering van sommige bepalingen van het koninklijk besluit van 30 maart 2001 tot regeling van de rechtspositie van het personeel van de politiediensten", heeft het volgende advies gegeven :

### Préambule

1. L'article 24 du projet trouve son fondement juridique dans l'article 25 de la loi du 26 avril 2002 relative aux éléments essentiels du statut des membres du personnel des services de police et portant diverses autres dispositions relatives aux services de police. L'article 12, alinéa 2, de cette loi ne procure par contre aucun fondement juridique à l'arrêté en projet.

À l'alinéa 1<sup>er</sup> du préambule, les mots "l'article 12, alinéa 2" doivent dès lors être remplacés par les mots "l'article 25".

2. Les autres dispositions de l'arrêté en projet se fondent sur les articles IV.I.15, alinéa 1<sup>er</sup>, 4/, IV.I.18, alinéa 1<sup>er</sup>, IV.I.27, IV.I.49 et VII.IV.18 de l'arrêté royal du 30 mars 2001 portant la position juridique du personnel des services de police, visées à l'alinéa 2 du préambule.

Ces articles trouvent eux-mêmes leur fondement juridique dans les articles 56 et 121 de la loi du 7 décembre 1998 organisant un service de police intégré, structuré à deux niveaux, lesquels doivent être mentionnés dans un nouvel alinéa à insérer dans le préambule <sup>(1)</sup>.

### Dispositif

#### Articles 2, 12 et 14

Selon l'article 12, alinéa 2, de la loi du 26 avril 2002 précitée,

"La condition visée à l'alinéa 1<sup>er</sup>, 3/, ("être de conduite irréprochable") découle d'un certificat de bonne conduite, vie et mœurs datant de moins de trois mois à la date d'introduction de la candidature et d'une enquête de milieu et des antécédents".

---

<sup>(1)</sup> Voir *Principes de technique législative - Guide de rédaction des textes législatifs et réglementaires*, [www.raadvst-consetat.be](http://www.raadvst-consetat.be), onglet "Technique législative", recommandation n/ 23.2.

L'article IV.I.6, alinéa 2, de l'arrêté royal du 30 mars 2001 précité, confirmé par l'article 136 de la loi du 26 avril 2002 précitée, prévoit :

"Sans préjudice de l'article IV.I.15, alinéa 2, la condition fixée à l'article IV.I.4, 3/, ("être de conduite irréprochable") découle d'un certificat de bonne conduite, vie et moeurs datant de moins de trois mois à la date d'introduction de la candidature".

Il s'indique donc de modifier la loi du 26 avril 2002 précitée.

La même observation vaut pour les articles 12, 1/, et 14, *littera c*), du projet.

#### Article 6

L'article IV.8, alinéa 2, en projet prévoit que les critères auxquels le candidat doit satisfaire afin d'atteindre le seuil minimum dans le cadre du volet physique de l'examen physique et médical sont repris dans le règlement de sélection.

Sur la base de ces critères, le directeur de la direction du recrutement et de la sélection de la police fédérale émettra pour chaque candidat une appréciation, selon laquelle le candidat possède ou non les caractéristiques physiques lui permettant d'entamer une formation de base à la police (articles IV.8<sup>ter</sup> et IV.30 en projet).

Selon l'article IV.I.13 de l'arrêté royal du 30 mars 2001 précité, le règlement de sélection est établi par le directeur de la direction du recrutement et de la sélection.

Comme la section de législation l'a relevé dans son avis à propos de l'entretien de sélection devant la commission de sélection (article IV.I.15 de l'arrêté royal du 30 mars 2001 précité) <sup>(2)</sup>, une telle subdélégation d'un pouvoir réglementaire ne concerne pas une mesure de détail ou de simple exécution; elle ne peut dès lors pas être admise.

---

<sup>(2)</sup> Avis 46.171/2, donné le 15 avril 2009, sur un projet devenu l'arrêté royal du 7 juin 2009 portant modification de divers textes relatifs à la position juridique du personnel des services de police (*Moniteur belge*, 26 juin 2009, 2<sup>e</sup> édition, p. 44087).

### Article 9

L'article 13, 1/, de la loi du 26 avril 2002 précitée dispose :

"N'est pas admis aux épreuves de sélection le candidat qui a été déclaré définitivement inapte à l'exercice de la fonction de police à l'issue d'un examen médical d'aptitude".

L'article IV.I.5, 1/, de l'arrêté royal du 30 mars 2001 précité, confirmé par l'article 136 de la loi du 26 avril 2002 précitée, prévoit de même :

"N'est pas admis aux épreuves de sélection le candidat qui a été déclaré définitivement inapte à l'exercice de la fonction de police à l'issue de l'examen médical visé à l'article IV.I.15, alinéa 1<sup>er</sup>, 3/".

Il s'ensuit qu'à la suite de l'examen médical, il revient au médecin de déclarer le candidat pour la fonction de police "définitivement inapte" ou non (apte ou temporairement inapte).

L'article 9, *littera* c), du projet doit dès lors être omis.

À l'article IV.9, alinéa 4, en projet, il convient d'insérer le mot "définitivement" entre les mots "temporairement inapte ou" et le mot "inapte".

### Articles 31 et 32

Les articles 31 et 32 du projet prévoient que les articles 5 et 6 et l'annexe 2 du projet s'appliquent au volet médical des examens physiques et médicaux réalisés à partir du 15 mai 2009 et que les articles 6 à 8 du projet s'appliquent au volet physique des examens physiques et médicaux réalisés à partir du 1<sup>er</sup> janvier 2010.

Il est rappelé qu'en vertu d'un principe général de droit, la non-rétroactivité des actes administratifs est de règle. En l'absence d'une habilitation légale, la rétroactivité ne peut être admise qu'à titre exceptionnel, lorsqu'elle est nécessaire, notamment à la continuité du service public ou à la régularisation d'une situation de fait ou de droit et pour autant qu'elle respecte les exigences de la sécurité juridique et les droits individuels.

.../...

Tel n'est pas le cas en l'espèce.

Les articles 31 et 32 du projet doivent dès lors être omis.

-----

### Aanhef

1. Artikel 24 van het ontwerp haalt zijn rechtsgrond uit artikel 25 van de wet van 26 april 2002 houdende de essentiële elementen van het statuut van de personeelsleden van de politiediensten en houdende diverse andere bepalingen met betrekking tot de politiediensten. Artikel 12, tweede lid, van die wet levert daarentegen geen enkele rechtsgrond op voor het ontworpen besluit.

In het eerste lid van de aanhef dienen de woorden "artikel 12, tweede lid" dan ook te worden vervangen door de woorden "artikel 25".

2. De rechtsgrond van de overige bepalingen van het ontworpen besluit ligt in de artikelen IV.I.15, eerste lid, 4/, IV.I.18, eerste lid, IV.I.27, IV.I.49 en VII.IV.18 van het koninklijk besluit van 30 maart 2001 tot regeling van de rechtspositie van het personeel van de politiediensten, waarnaar in het tweede lid van de aanhef verwezen wordt.

Die artikelen halen zelf hun rechtsgrond uit de artikelen 56 en 121 van de wet van 7 december 1998 tot organisatie van een geïntegreerde politiedienst, gestructureerd op twee niveaus, welke artikelen vermeld dienen te worden in een nieuw lid dat in de aanhef moet worden opgenomen <sup>(1)</sup>.

### Dispositief

#### Artikelen 2, 12 en 14

Artikel 12, tweede lid, van de voornoemde wet van 26 april 2002 luidt als volgt :

---

<sup>(1)</sup> Zie *Beginnelsen van de wetgevingstechniek - Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, ([www.raadvst-consetat.be](http://www.raadvst-consetat.be)), tab "Wetgevingstechniek", aanbeveling nr. 23.2.

"De voorwaarde bedoeld in het eerste lid, 3°, ("van onberispelijk gedrag zijn") blijkt uit een bewijs van goed zedelijk gedrag dat minder dan drie maanden oud is op de datum van de kandidaatstelling, en uit een onderzoek van de omgeving en de antecedenten".

Artikel IV.I.6, tweede lid, van het voornoemde koninklijk besluit van 30 maart 2001, bekrachtigd bij artikel 136 van de voornoemde wet van 26 april 2002, luidt als volgt :

"Onverminderd artikel IV.I.15, tweede lid, blijkt de in artikel IV.I.4, 3°, bepaalde vereiste ("van onberispelijk gedrag zijn") uit een bewijs van goed zedelijk gedrag dat minder dan drie maanden oud is op de datum van de kandidaatstelling".

Het is dan ook raadzaam de voornoemde wet van 26 april 2002 te wijzigen.

Deze opmerking geldt eveneens voor de artikelen 12, 1/, en 14, c), van het ontwerp.

### Artikel 6

In het ontworpen artikel IV.8, tweede lid, wordt bepaald dat de criteria waaraan de kandidaat moet voldoen om de minimumdrempel te halen in het kader van het fysiek gedeelte van het fysiek-medisch onderzoek in het selectiereglement worden opgenomen.

Op basis van die criteria brengt de directeur van de directie van de rekrutering en van de selectie van de federale politie over elke kandidaat een beoordeling uit, namelijk of de kandidaat al dan niet de fysieke kenmerken bezit die hem toelaten een basisopleiding bij de politie aan te vatten (ontworpen artikelen IV.8ter en IV.30).

Volgens artikel IV.I.13 van het voornoemde koninklijk besluit van 30 maart 2001 wordt het selectiereglement opgesteld door de directeur van de directie van de rekrutering en van de selectie.

Zoals de afdeling Wetgeving opgemerkt heeft in haar advies betreffende het selectiegesprek met de selectiecommissie (artikel IV.I.15 van het voornoemde koninklijk besluit van 30 maart 2001)<sup>(2)</sup>, heeft zo een subdelegatie van een verordeningsbevoegdheid geen betrekking op een detailkwestie of op een loutere uitvoeringsmaatregel en kan ze bijgevolg niet worden aanvaard.

### Artikel 9

Artikel 13, 1/, van de voornoemde wet van 26 april 2002 luidt als volgt :

"Tot de selectieproeven wordt niet toegelaten, de kandidaat die na een medisch geschiktheidsonderzoek definitief ongeschikt is verklaard voor de uitoefening van het politieambt".

Artikel IV.I.5, 1/, van het voornoemde koninklijk besluit van 30 maart 2001, bekrachtigd bij artikel 136 van de wet van 26 april 2002, luidt eveneens als volgt :

"Wordt niet toegelaten tot de selectieproeven, de kandidaat die na het medisch onderzoek bedoeld in artikel IV.I.15, eerste lid, 3°, definitief ongeschikt werd verklaard voor de uitoefening van het politieambt".

Daaruit volgt dat de arts de kandidaat voor het politieambt na het medisch onderzoek "definitief ongeschikt" moet verklaren of niet (geschikt of tijdelijk ongeschikt).

Artikel 9, c), van het ontwerp dient bijgevolg te vervallen.

In het ontworpen artikel IV.9, vierde lid, dient het woord "definitief" te worden ingevoegd tussen de woorden "tijdelijk ongeschikt of" en het woord "ongeschikt".

---

<sup>(2)</sup> Advies 46.171/2, gegeven op 15 april 2009, over een ontwerp dat geleid heeft tot het koninklijk besluit van 7 juni 2009 tot wijziging van verschillende teksten betreffende de rechtspositie van het personeel van de politiediensten (*Belgisch Staatsblad*, 26 juni 2009, 2e editie, blz. 44.087).

### Artikelen 31 en 32

In de artikelen 31 en 32 van het ontwerp wordt bepaald dat de artikelen 5 en 6 en bijlage 2 bij het ontwerp van toepassing zijn op het medische gedeelte van de fysiek-medische onderzoeken die plaatsvinden vanaf 15 mei 2009 en dat de artikelen 6 tot 8 van het ontwerp van toepassing zijn op het fysieke gedeelte van de fysiek-medische onderzoeken die plaatsvinden vanaf 1 januari 2010.

Er wordt wederom op geattendeerd dat bestuurshandelingen krachtens een algemeen rechtsbeginsel in de regel geen terugwerkende kracht hebben. Als ze niet door de wet wordt toegestaan, is terugwerkende kracht alleen aanvaardbaar bij wijze van uitzondering, inzonderheid wanneer dat nodig is voor de continuïteit van de openbare dienst of voor de regularisatie van een rechtstoestand of feitelijke toestand en voor zover de vereisten inzake rechtszekerheid vervuld zijn en de individuele rechten geëerbiedigd worden.

Zulks is *in casu* niet het geval.

De artikelen 31 en 32 van het ontwerp dienen dan ook te vervallen.

-----

La chambre était composée de

De kamer was samengesteld uit

Messieurs  
de Heren

Y. KREINS,

président de chambre,  
kamervoorzitter,

Madame  
Mevrouw

P. VANDERNOOT,  
M. BAGUET,

conseillers d'État,  
staatsraden,

Monsieur  
de Heer

G. KEUTGEN,

assesseurs de la section de législation,  
assessoren van de afdeling Wetgeving,

Madame  
Mevrouw

V. VANNES,

Monsieur  
de Heer

G. DELANNAY,

greffier assumé,  
toegevoegd griffier.

Le rapport a été présenté par M. R. WIMMER,  
auditeur.

Het verslag werd uitgebracht door de  
H. R. WIMMER, auditeur.

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

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

LE GREFFIER - DE GRIFFIER,

LE PRÉSIDENT - DE VOORZITTER,

G. DELANNAY

Y. KREINS