



CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

avis 54.925/4
du 19 février 2014

sur

un projet d'arrêté royal 'portant
création du Conseil consultatif
Genre et Développement'

RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 54.925/4
van 19 februari 2014

over

een ontwerp van koninklijk
besluit 'tot oprichting van de
Adviesraad Gender en
Ontwikkeling'

Le 23 décembre 2013, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Ministre de la Coopération au développement à communiquer un avis, dans un délai de trente jours prorogé jusqu'au 21 février 2014 ^(*), sur un projet d'arrêté royal 'portant création du Conseil consultatif Genre et Développement'.

Le projet a été examiné par la quatrième chambre le 19 février 2014. La chambre était composée de Pierre LIÉNARDY, président de chambre, Jacques JAUMOTTE et Bernard BLERO, conseillers d'État, Christian BEHRENDT et Jacques ENGLEBERT, assesseurs, et Colette GIGOT, greffier.

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

La concordance entre la version française et la version néerlandaise a été vérifiée sous le contrôle de Pierre LIÉNARDY.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 19 février 2014.

^(*) Par courriel du 30 décembre 2013.

*

Op 23 december 2013 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Ontwikkelingssamenwerking verzocht binnen een termijn van dertig dagen verlengd tot 21 februari 2014 ^(*), een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit 'tot oprichting van de Adviesraad Gender en Ontwikkeling'.

Het ontwerp is door de vierde kamer onderzocht op 19 februari 2014. De kamer was samengesteld uit Pierre LIÉNARDY, kamervoorzitter, Jacques JAUMOTTE en Bernard BLERO, staatsraden, Christian BEHRENDT en Jacques ENGLEBERT, assessoren, en Colette GIGOT, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Benoît JADOT, eerste auditeur-afdelingshoofd.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Pierre LIÉNARDY.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 19 februari 2014.

^(*) Bij e-mail van 30 december 2013.

*

Comme la demande d'avis est introduite sur la base de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2°, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, 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 suivantes.

Le projet d'arrêté tend à créer et à organiser, auprès du ministre qui a la Coopération au développement dans ses attributions, un conseil consultatif genre et développement.

Il résulte des articles 37 et 107, alinéa 2, de la Constitution, qu'en principe, les organes rattachés au pouvoir exécutif doivent être créés et réglés par celui-ci, et non pas par le législateur, qui n'a pas à s'immiscer dans cette matière. Toutefois, dans certaines hypothèses, c'est au législateur qu'il revient de créer un tel organe, de définir ses missions, sa composition, les indemnités ou rétributions éventuellement accordées à ses membres, et les règles essentielles de son fonctionnement ; ainsi en va-t-il, en particulier, lorsque l'intervention de l'organe en question est conçue comme étant obligatoire ou que ses avis sont susceptibles de lier l'autorité, ou encore lorsque des obligations sont imposées à des tiers, par exemple l'obligation imposée à des institutions déterminées de faire des propositions de candidats en vue de composer l'organe considéré ¹.

En l'espèce, il ressort du projet d'arrêté que l'intervention du conseil consultatif genre et développement est prescrite dans certains cas au titre d'une formalité obligatoire ², et que diverses institutions sont chargées de proposer des candidats en vue de composer cet organe ³. Une disposition législative est donc requise pour la création et l'organisation de ce conseil.

Le préambule du projet d'arrêté vise l'article 11, § 2, alinéa 1^{er}, 1°, de la loi du 19 mars 2013 'relative à la coopération au développement' Toutefois, cette disposition ne prévoit pas expressément la création d'un organe tel que le conseil consultatif envisagé par le projet d'arrêté.

¹ Sur les compétences respectives du pouvoir exécutif et du législateur en matière de création d'organes rattachés au pouvoir exécutif, voir de nombreux avis de la section de législation du Conseil d'État, notamment l'avis 40.040/2, donné le 10 avril 2006 sur l'avant-projet devenu la loi du 20 juillet 2006 'instaurant la Commission de modernisation de l'ordre judiciaire et le Conseil général des partenaires de l'ordre judiciaire' (*Doc. parl.*, Sénat, 2005-2006, n° 1720/1, pp. 40 à 42).

² Voir l'article 7.

³ Voir l'article 3, § 1^{er}.

Le préambule vise aussi l'article 108 de la Constitution. Si cette disposition permet au Roi de dégager du principe et de l'économie générale d'un texte de nature législative les conséquences qui en découlent naturellement d'après l'esprit qui a présidé à sa conception et les fins qu'il poursuit ⁴, elle ne l'autorise toutefois à créer et à organiser sans habilitation expresse un organe dont la création et l'organisation requièrent l'intervention du législateur.

Tel qu'il est conçu, le projet d'arrêté est donc dépourvu de fondement légal.

*

⁴ Sur la portée et les limites du pouvoir réglementaire général d'exécution des lois que l'article 108 de la Constitution reconnaît au Roi, lire Cass., 18 novembre 1924, *Pas.*, 1925, I, p. 25, et 23 septembre 1993, *Pas.*, 1993, I, p. 744 ; les conclusions du procureur général W.J. GANSHOF VAN DER MEERSCH avant Cass., 17 mai 1963, *J.T.*, 1963, p. 589 ; M. LEROY, *Les règlements et leurs juges*, Bruylant, 1987, n° 16.

Aangezien de adviesaanvraag ingediend is op basis van artikel 84, § 1, eerste lid, 2°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, 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.

Het ontwerpbesluit strekt tot de oprichting en de organisatie van een adviesraad gender en ontwikkeling, ressorterend onder de minister bevoegd voor Ontwikkelingssamenwerking.

Uit de artikelen 37 en 107, tweede lid, van de Grondwet volgt dat de organen die ressorteren onder de uitvoerende macht in principe door die macht moeten worden opgericht en georganiseerd en niet door de wetgever, die zich niet mag mengen in die materie. In bepaalde gevallen staat het evenwel aan de wetgever om een dergelijk orgaan op te richten en de samenstelling, de opdrachten en de essentiële regels inzake de werkwijze ervan te bepalen, alsmede de eventueel aan de leden toegekende vergoedingen of bezoldigingen; dat is in het bijzonder zo wanneer de raadpleging van het orgaan in kwestie verplicht is of wanneer de adviezen ervan de overheid kunnen binden, of nog wanneer verplichtingen worden opgelegd aan derden, zoals de verplichting voor bepaalde instellingen om kandidaten voor te dragen met het oog op de samenstelling van het betrokken orgaan.¹

In casu volgt uit het ontwerpbesluit dat de raadpleging van de adviesraad gender en ontwikkeling in bepaalde gevallen wordt opgelegd bij wijze van een verplicht vormvereiste,² en dat verschillende instellingen worden belast met het voordragen van kandidaten met het oog op de samenstelling van dat orgaan.³ Er is dus een wetsbepaling vereist voor de oprichting en de organisatie van die raad.

In de aanhef van het ontwerpbesluit wordt verwezen naar artikel 11, § 2, eerste lid, 1°, van de wet van 19 maart 2013 'betreffende de Belgische Ontwikkelingssamenwerking'. Die bepaling voorziet echter niet uitdrukkelijk in de oprichting van een orgaan zoals de in het ontwerpbesluit beoogde adviesraad.

In de aanhef wordt ook verwezen naar artikel 108 van de Grondwet. Hoewel die bepaling de Koning de bevoegdheid verleent om uit het beginsel en uit de algemene economie van een wetgevende tekst de gevolgtrekkingen te maken die daaruit op natuurlijke wijze voortvloeien volgens de geest die aan de opvatting van de wet ten grondslag heeft gelegen en

¹ Aangaande de respectieve bevoegdheden van de uitvoerende macht en van de wetgever op het stuk van de oprichting van organen toegevoegd aan de uitvoerende macht, zie de talloze adviezen van de afdeling Wetgeving van de Raad van State, inzonderheid advies 40.040/2, op 10 april 2006 verstrekt over een voorontwerp dat geleid heeft tot de wet van 20 juli 2006 'tot instelling van de Commissie voor de Modernisering van de Rechterlijke Orde en de Algemene Raad van de partners van de Rechterlijke Orde' (*Parl.St.* Senaat 2005-2006, nr. 1720/1, 40 tot 42).

² Zie artikel 7.

³ Zie artikel 3, § 1.

volgens de doelstellingen die zij nastreeft,⁴ geeft ze Hem echter niet de bevoegdheid om zonder uitdrukkelijke machtiging een orgaan op te richten en te organiseren waarvan de oprichting en de organisatie dienen uit te gaan van de wetgever.

Bijgevolg heeft het ontwerpbesluit, zoals het is geconcipieerd, geen rechtsgrond.

LE GREFFIER – DE GRIFFIER

LE PRÉSIDENT – DE VOORZITTER

Colette GIGOT

Pierre LIÉNARDY

⁴ In verband met de draagwijdte en de beperkingen van de algemene verordeningsbevoegdheid inzake de tenuitvoerlegging van wetten, die artikel 108 van de Grondwet aan de Koning verleent, zie Cass. 18 november 1924, *Pas.* 1925, I, 25, en 23 september 1993, *Pas.* 1993, I, 744; de conclusie van procureur-generaal W.J. GANSHOF VAN DER MEERSCH voor Cass., 17 mei 1963, *JT*, 1963, 589; M. LEROY, *Les règlements et leurs juges*, Bruylant, 1987, nr. 16.