



CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

avis 59.624/4
du 11 juillet 2016

sur

un avant-projet de loi
'modifiant la loi du
28 février 2007 fixant le statut
des militaires et candidats
militaires du cadre actif des
forces armées'

RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 59.624/4
van 11 juli 2016

over

een voorontwerp van wet 'tot
wijziging van de wet van
28 februari 2007 tot
vaststelling van het statuut van
de militairen en kandidaat-
militairen van het actief kader
van de krijgsmacht'

Le 16 juin 2016, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Ministre de la Défense, chargé de la Fonction publique à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur un avant-projet de loi 'modifiant la loi du 28 février 2007 fixant le statut des militaires et candidats militaires du cadre actif des forces armées'.

L'avant-projet a été examiné par la quatrième chambre le 11 juillet 2016. La chambre était composée de Pierre VANDERNOOT, président de chambre, Martine BAGUET et Bernard BLERO, conseillers d'État, Sébastien VAN DROOGHENBROECK et Marianne DONY, assesseurs, et Bernadette VIGNERON, greffier.

Le rapport a été rédigé par Véronique SCHMITZ, auditeur.

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

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 11 juillet 2016.

*

Op 16 juni 2016 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Defensie, belast met Ambtenarenzaken verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een voorontwerp van wet 'tot wijziging van de wet van 28 februari 2007 tot vaststelling van het statuut van de militairen en kandidaat-militairen van het actief kader van de krijgsmacht'.

Het voorontwerp is door de vierde kamer onderzocht op 11 juli 2016. De kamer was samengesteld uit Pierre VANDERNOOT, kamervoorzitter, Martine BAGUET en Bernard BLERO, staatsraden, Sébastien VAN DROOGHENBROECK en Marianne DONY, assessoren, en Bernadette VIGNERON, griffier.

Het verslag is opgesteld door Véronique SCHMITZ, auditeur.

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

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 11 juli 2016.

*

Comme la demande d'avis est introduite sur la base de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2^o, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, la section de législation limite son examen au fondement juridique de l'avant-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, l'avant-projet appelle les observations suivantes.

OBSERVATION GÉNÉRALE

L'article 2 de l'avant-projet tend à remplacer l'article 10, § 1^{er}, alinéa 2, 1^o, de la loi du 28 février 2007 'fixant le statut des militaires et candidats militaires du cadre actif des Forces armées' afin de permettre que les épreuves de sélection auxquelles doit satisfaire le postulant puissent en tout ou en partie avoir lieu en dehors de la Défense, dans le secteur privé et public, en Belgique ou à l'étranger.

Il résulte du principe de légalité contenu dans l'article 182 de la Constitution qu'il appartient au législateur de fixer les éléments essentiels relatifs au mode de recrutement de l'armée ¹.

Ainsi, le texte en projet ne prévoit pas, par exemple, les critères relatifs à l'équivalence des épreuves externes par rapport aux sélections organisées par la Défense (types d'épreuves, validité de l'épreuve externe au regard des exigences attendues du postulant menant à une équivalence complète ou partielle des épreuves de sélection auxquels le postulant doit satisfaire, durée de validité en cas de réussite d'une épreuve externe, etc.) ou encore les conditions relatives à la prise en compte de la participation à ces épreuves et aux résultats obtenus (limitation du nombre de participations, pourcentage de réussite exigé du candidat, classement du candidat ayant présenté l'épreuve externe par rapport aux postulants ayant réussi une sélection organisée par la Défense, etc.).

Il ressort de l'exposé des motifs que certains de ces aspects (les épreuves, les conditions de participation et l'utilisation réciproque des résultats d'une même épreuve) feront l'objet d'une « convention entre la Défense et les autres organismes concernés » ².

Une telle façon de procéder n'est pas admissible au regard du principe de légalité. Elle suscite par ailleurs des questions au regard du principe d'égalité.

Par conséquent, le projet doit être complété afin de contenir les éléments essentiels relatifs à la coexistence d'épreuves organisées par la Défense ³ avec celles organisées en dehors de celle-ci. À défaut, il ne peut y être donné suite.

¹ Sur le principe de légalité, voir, entre autres, C.C., 19 mars 2015, n° 40/2015, B.27.1 et B.27.2.

² À titre d'exemple est cité dans le commentaire de l'article 2 le test *FEAST* (*First European Air Traffic Control Selection Test*) organisé par Belgocontrol.

³ Voir notamment l'article 12 de la loi du 28 février 2007 et l'arrêté royal du 11 septembre 2003 'relatif au recrutement des militaires'.

C'est sous cette importante réserve que les observations qui suivent sont dès lors formulées.

OBSERVATIONS PARTICULIÈRES

DISPOSITIF

Article 2

Dans la phrase liminaire de l'article 2, il y a lieu de lire : « remplacé par la loi du 31 juillet 2013 » (et non 2007).

Article 3

L'article 3 prévoit que « La présente loi entre en vigueur le jour de sa publication au *Moniteur belge* ».

Le commentaire de l'article 3 ne contient aucune information relative à la nécessité de faire entrer en vigueur le texte en projet lors de sa publication.

À moins d'une raison spécifique justifiant une dérogation au délai usuel d'entrée en vigueur fixé par l'article 4, alinéa 2, de la loi du 31 mai 1961 'relative à l'emploi des langues en matière législative, à la présentation, à la publication et à l'entrée en vigueur des textes légaux et réglementaires', il faut renoncer, en principe, à l'entrée en vigueur immédiate afin d'accorder à chacun un délai raisonnable pour prendre connaissance des nouvelles règles.

*

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 voorontwerp, de bevoegdheid van de steller van de handeling en de te vervullen voorafgaande vormvereisten.

Wat die drie punten betreft, geeft het voorontwerp aanleiding tot de volgende opmerkingen.

ALGEMENE OPMERKING

Artikel 2 van het voorontwerp strekt tot de vervanging van artikel 10, § 1, tweede lid, 1°, van de wet van 28 februari 2007 ‘tot vaststelling van het statuut van de militairen en kandidaat-militairen van het actief kader van de Krijgsmacht’ opdat de selectieproeven waarvoor de sollicitant moet slagen, geheel of gedeeltelijk buiten Defensie kunnen plaatsvinden, in de private of in de openbare sector, in België of in het buitenland.

Uit het wettigheidsbeginsel, vervat in artikel 182 van de Grondwet, vloeit voort dat het aan de wetgever staat de wezenlijke elementen vast te stellen betreffende de wijze waarop het leger wordt aangeworven.¹

Zo bepaalt de ontwerptekst bijvoorbeeld geen criteria voor de gelijkwaardigheid van de externe proeven met de proeven die door Defensie zijn georganiseerd (het soort proeven, de geldigheid van de externe proef in het licht van hetgeen van de sollicitant wordt verwacht en op basis waarvan gezorgd kan worden voor een volledige of gedeeltelijke gelijkwaardigheid van de selectieproeven waarvoor de sollicitant moet slagen, de geldigheidsduur wanneer een externe proef met vrucht is afgelegd, enz.). De ontwerptekst bepaalt evenmin de voorwaarden waaronder de deelname aan die proeven in aanmerking wordt genomen, noch de voorwaarden betreffende de behaalde resultaten (de beperking van het aantal deelnames, het percentage dat de sollicitant moet behalen om geslaagd te zijn, de rangschikking van de kandidaat die de externe proef heeft afgelegd ten opzichte van de sollicitanten die geslaagd zijn voor een selectie die door Defensie is georganiseerd, enz.).

Uit de memorie van toelichting blijkt dat sommige van die aspecten (de proeven, de deelnemingsvoorwaarden en het wederzijdse gebruik van de resultaten van eenzelfde proef) in een “overeenkomst tussen Defensie en de andere betrokken organismes” zullen worden geregeld.²

In het licht van het wettigheidsbeginsel is een dergelijke handelwijze niet aanvaardbaar. Ze doet overigens vragen rijzen ten aanzien van het gelijkheidsbeginsel.

¹ Zie voor het wettigheidsbeginsel onder meer GwH 19 maart 2015, nr. 40/2015, B.27.1 en B.27.2.

² In de bespreking van artikel 2 wordt als voorbeeld de FEAST (*First European Air Traffic Control Selection Test*) aangehaald, die door Belgocontrol wordt georganiseerd.

Het ontwerp moet bijgevolg worden aangevuld met de vermelding van de essentiële elementen betreffende het naast elkaar bestaan van proeven die door Defensie worden georganiseerd³ en proeven die daarbuiten worden georganiseerd. Anders kan aan het ontwerp geen gevolg worden gegeven.

De volgende opmerkingen worden derhalve onder dat belangrijke voorbehoud geformuleerd.

BIJZONDERE OPMERKINGEN

DISPOSITIEF

Artikel 2

In de inleidende zin van artikel 2 leze men: “vervangen bij de wet van 31 juli 2013” (en niet 2007).

Artikel 3

Artikel 3 bepaalt: “Deze wet treedt in werking de dag waarop ze in het *Belgisch Staatsblad* wordt bekendgemaakt”.

De bespreking van artikel 3 bevat geen enkele informatie over de noodzaak om de ontwerptekst in werking te doen treden op het ogenblik waarop hij bekendgemaakt wordt.

Tenzij er een specifieke reden bestaat om af te wijken van de gangbare termijn van inwerkingtreding bepaald bij artikel 4, tweede lid, van de wet van 31 mei 1961 ‘betreffende het gebruik der talen in wetgevingszaken, het opmaken, bekendmaken en inwerkingtreden van wetten en verordeningen’, moet in principe worden afgezien van de onmiddellijke inwerkingtreding teneinde elkeen een redelijke termijn te geven om kennis te nemen van de nieuwe regels.

LE GREFFIER – DE GRIFFIER

LE PRÉSIDENT – DE VOORZITTER

Bernadette VIGNERON

Pierre VANDERNOOT

³ Zie inzonderheid artikel 12 van de wet van 28 februari 2007 en het koninklijk besluit van 11 september 2003 ‘betreffende de werving van de militairen’.