



CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

avis 61.102/4
du 29 mars 2017

sur

un projet d'arrêté royal
'modifiant diverses
dispositions relatives au statut
des militaires'

RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 61.102/4
van 29 maart 2017

over

een ontwerp van koninklijk
besluit 'tot wijziging van
diverse bepalingen betreffende
het statuut van de militairen'

Le 8 mars 2017, 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 projet d'arrêté royal 'modifiant diverses dispositions relatives au statut des militaires'.

Le projet a été examiné par la quatrième chambre le 29 mars 2017. La chambre était composée de Pierre LIÉNARDY, président de chambre, Martine BAGUET et Bernard BLERO, conseillers d'État, Jacques ENGLEBERT, assesseur, et Colette GIGOT, greffier.

Le rapport a été présenté 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 29 mars 2017.

*

Op 8 maart 2017 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 ontwerp van koninklijk besluit 'tot wijziging van diverse bepalingen betreffende het statuut van de militairen'.

Het ontwerp is door de vierde kamer onderzocht op 29 maart 2017. De kamer was samengesteld uit Pierre LIÉNARDY, kamervoorzitter, Martine BAGUET en Bernard BLERO, staatsraden, Jacques ENGLEBERT, assessor, en Colette GIGOT, griffier.

Het verslag is uitgebracht 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 29 maart 2017.

*

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.

COMPÉTENCE DE LA SECTION DE LÉGISLATION

Il ressort de l'avis 54.022/4 donné le 9 octobre 2013 sur un projet devenu l'arrêté royal du 7 novembre 2013 'relatif aux attributions de certaines autorités militaires' que

« Le projet d'arrêté a pour objet de déléguer certains pouvoirs aux autorités militaires qu'il désigne.

Selon la section de législation du Conseil d'État, un projet d'arrêté qui a pour seul objet de déléguer des pouvoirs déterminés est dépourvu du caractère réglementaire requis par l'article 3, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, des lois coordonnées sur le Conseil d'État pour relever de la compétence d'avis de la section de législation ¹.

Il n'y a donc pas de motif de le soumettre à l'avis de la section de législation ».

Dans la mesure où les articles 5 et 6 du projet tendent à modifier l'arrêté royal du 7 novembre 2013, ils appellent la même observation et ils ne seront dès lors pas examinés ².

Pour les mêmes motifs, l'article 1^{er} du projet ne sera pas examiné.

La section de législation n'est par conséquent pas compétente pour donner un avis sur ces dispositions.

EXAMEN DU PROJET

1. Les articles 3 et 4 du projet tendent à abroger les articles 21, § 5, et 35, alinéa 2, de l'arrêté royal du 7 novembre 2013 'relatif à la formation des candidats militaires du cadre actif'.

Il convient de considérer qu'ils trouvent un fondement juridique dans la combinaison de l'article 108 de la Constitution et de l'article 21/1, alinéa 1^{er}, 10°, de la loi du 28 février 2007 'fixant le statut des militaires et candidats militaires du cadre actif des forces armées', tel qu'inséré par la loi du 21 novembre 2016 'modifiant diverses dispositions relatives au statut des militaires'.

Il n'y a dès lors pas lieu de viser, à l'alinéa 3 du préambule, les articles 96, § 1^{er}, 97/1, § 2, 97/2, § 2, et 100, § 2, de la loi du 28 février 2007.

¹ Note de bas de page 1 de l'avis cité : Voir l'avis 42.540/AG donné le 8 octobre 2007 sur un projet devenu l'arrêté ministériel du 30 janvier 2008 'modifiant l'arrêté ministériel du 9 janvier 2004 portant délégation de compétences'.

² Voir, dans le même sens, l'avis 54.488/4 donné le 12 décembre 2013 sur un projet devenu l'arrêté royal du 26 décembre 2013 'modifiant diverses dispositions relatives au statut des militaires'.

2. L'article 90 de la loi du 21 novembre 2016 sert de fondement juridique à l'article 7, 1°, du projet.

Par conséquent, il y a lieu d'ajouter un nouvel alinéa au préambule afin de viser cette disposition légale.

*

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

BEVOEGDHEID VAN DE AFDELING WETGEVING

Uit advies 54.022/4, op 9 oktober 2013 uitgebracht over een ontwerp dat ontstaan heeft gegeven aan het koninklijk besluit van 7 november 2013 ‘betreffende de bevoegdheden van sommige militaire overheden’ blijkt het volgende:

“Het ontwerpbesluit strekt ertoe bepaalde bevoegdheden over te dragen aan de militaire overheden die daarin worden aangewezen.

Volgens de afdeling Wetgeving van de Raad van State is een ontwerpbesluit dat er enkel toe strekt bepaalde bevoegdheden over te dragen, geen reglementair besluit in de zin van artikel 3, § 1, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, opdat het voor advies kan worden voorgelegd aan de afdeling Wetgeving.¹

Er is dus geen reden om het voor advies voor te leggen aan de afdeling Wetgeving”.

In zoverre de artikelen 5 en 6 van het ontwerp het koninklijk besluit van 7 november 2013 beogen te wijzigen, geven ze aanleiding tot dezelfde opmerking en worden ze bijgevolg niet onderzocht.²

Om dezelfde reden wordt ook artikel 1 van het ontwerp niet onderzocht.

Bijgevolg is de afdeling Wetgeving niet bevoegd om over die bepalingen van advies te dienen.

ONDERZOEK VAN HET ONTWERP

1. De artikelen 3 en 4 van het ontwerp beogen de opheffing van de artikelen 21, § 5, en 35, tweede lid, van het koninklijk besluit van 7 november 2013 ‘betreffende de vorming van de kandidaat-militairen van het actief kader’.

¹ Voetnoot 1 van het geciteerde advies: Zie advies 42.540/AV, op 8 oktober 2007 uitgebracht over een ontwerp dat geleid heeft tot het ministerieel besluit van 30 januari 2008 ‘tot wijziging van het ministerieel besluit van 9 januari 2004 houdende delegatie van bevoegdheden’.

² Zie in dezelfde zin advies 54.488/4, op 12 december 2013 gegeven over een ontwerp dat ontstaan heeft gegeven aan het koninklijk besluit van 26 december 2013 ‘tot wijziging van verschillende bepalingen betreffende het statuut van de militairen’.

Er moet vanuit gegaan worden dat ze rechtsgrond ontleen aan artikel 108 van de Grondwet, *juncto* artikel 21/1, eerste lid, 10°, 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’, zoals ingevoegd bij de wet van 21 november 2016 ‘tot wijziging van diverse bepalingen betreffende het statuut van de militairen’.

Het is dus niet nodig in het derde lid van de aanhef te verwijzen naar de artikelen 96, § 1, 97/1, § 2, 97/2, § 2, en 100, § 2, van de wet van 28 februari 2007.

2. Artikel 90 van de wet van 21 november 2016 vormt de rechtsgrond van artikel 7, 1°, van het ontwerp.

In de aanhef moet bijgevolg een nieuw lid worden toegevoegd waarin naar die wettelijke bepaling wordt verwezen.

LE GREFFIER – DE GRIFFIER

LE PRÉSIDENT – DE VOORZITTER

Colette GIGOT

Pierre LIÉNARDY