LC

ROYAUME DE BELGIQUE

– – – – – – – – – –

AVIS 47.773/4
DU 22 FÉVRIER 2010

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

– – – – – – – – – – – –

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, quatrième chambre, saisi par le Ministre de la Défense, le 29 janvier 2010, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "modifiant divers arrêtés royaux applicables aux aumôniers militaires et conseillers moraux auprès des forces armées", a donné l'avis suivant :

Comme la demande d'avis est introduite sur la base de l'article 84, § 1er, alinéa 1er, 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.

Observations particulières

Préambule

Le préambule de l'arrêté en projet doit être complété par la mention de ses fondements légaux, à savoir l'article 167, § 1er, alinéa 2, de la Constitution [(1)] et l'article 7 de la loi du 18 février 1991 relative aux conseillers moraux auprès des Forces armées.

Dispositif

Articles 2 et 6

Ces dispositions prévoient que l'autorisation d'effectuer des prestations réduites pour convenance personnelle prend automatiquement fin sans préavis "dans le cas où des circonstances exceptionnelles l'exigent, par décision du Conseil des Ministres".

Il est renvoyé à cet égard à l'avis 47.590/4, donné le 13 janvier 2010, sur un avant-projet de loi modifiant diverses lois applicables au personnel militaire (observation n/ 2 faite sous l'article 17) :

> "2. Selon le 3/ du même alinéa, sauf «dans des circonstances exceptionnelles à la suite d'une décision du gouvernement», les militaires ne

(1) Ex-article 68. Voir en ce sens l'avis 11.252/2, donné le 28 octobre 1970, sur un projet devenu l'arrêté royal du 11 février 1971 réglant l'état et la position des aumôniers militaires.

peuvent plus réexercer (en néerlandais «niet meer uitoefenen») leur emploi au sein des forces armées pendant qu'ils sont en utilisation.

Selon son commentaire, «cet article ne contient que des modifications techniques».

Ainsi, le texte prévoit qu'une «décision du gouvernement» peut «dans des circonstances exceptionnelles» mettre fin au régime d'utilisation convenu entre un employeur et le militaire avec l'agrément du ministre de la Défense.

Compte tenu du principe de légalité tel qu'il a été rappelé ci-dessus [(1)], c'est au Roi qu'il appartient de prendre une telle mesure [(2)]. En effet, les hypothèses dans lesquelles le «gouvernement» est habilité à prendre des mesures de cette nature sont exceptionnelles".

Ces dispositions seront revues à la lumière de cette observation.

---

(1) *Note infrapaginale 2 de l'avis cité* : Voir l'observation 1 formulée sous l'article 11 et les références citées en note.

(2) *Note infrapaginale 3 de l'avis cité* : Voir l'avis 22.854/9, du 8 novembre 1993, sur un avant-projet devenu la loi du 20 mai 1994 relative à la mise en oeuvre, à la mise en condition, aux périodes et aux positions dans lesquelles le militaire peut se trouver, en particulier l'observation 2 sous l'article 3 (*Doc. parl.*, Sénat, 1993-1994, n/ 927/1).

La chambre était composée de

Messieurs	P. LIÉNARDY,	président de chambre,
	J. JAUMOTTE,	conseillers d'État,
	L. DETROUX,	
Madame	C. GIGOT,	greffier.

Le rapport a été présenté par Mme L. VANCRAYEBECK, auditeur.

LE GREFFIER LE PRÉSIDENT

C. GIGOT P. LIÉNARDY

LC

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 47.773/4
VAN 22 FEBRUARI 2010

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, vierde kamer, op 29 januari 2010 door de Minister van Landsverdediging verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van verschillende koninklijke besluiten van toepassing op de militaire aalmoezeniers en de morele consulenten bij de krijgsmacht", 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 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.

Bijzondere opmerkingen

Aanhef

De aanhef van het ontworpen besluit moet worden aangevuld met de vermelding van de rechtsgronden van het ontwerp, namelijk artikel 167, § 1, tweede lid, van de Grondwet [(1)] en artikel 7 van de wet van 18 februari 1991 betreffende de morele consulenten bij de Krijgsmacht.

Dispositief

Artikelen 2 en 6

In die bepalingen staat dat de toestemming om verminderde prestaties voor persoonlijke aangelegenheid te verrichten automatisch zonder opzegging eindigt "in geval uitzonderlijke omstandigheden dit vereisen, bij beslissing van de Ministerraad".

---

(1) Voormalig artikel 68. Zie in die zin advies 11.252/2 van 28 oktober 1970 over een ontwerp dat ontstaan heeft gegeven aan het koninklijk besluit van 11 februari 1971 ter regeling van de staat en de stand der militaire aalmoezeniers.

In dat verband wordt verwezen naar advies 47.590/4 van 13 januari 2010 over een voorontwerp van wet tot wijziging van verschillende wetten van toepassing op het militair personeel (opmerking 2 onder artikel 17) :

> "2. Luidens onderdeel 3/ van hetzelfde lid mogen militairen, behalve «in uitzonderlijke omstandigheden ingevolge een beslissing van de regering», hun ambt niet meer uitoefenen (in het Frans «ne plus réexercer») binnen de Krijgsmacht wanneer zij in beziging zijn.
>
> Luidens de bespreking daarvan «bevat (dit artikel) louter technische wijzigingen».
>
> Aldus bepaalt het ontwerp dat een «beslissing van de regering» «in uitzonderlijke omstandigheden» een einde kan maken aan de bezigingsregeling die met instemming van de minister van Landsverdediging overeengekomen is tussen een werkgever en een militair.
>
> Gelet op het legaliteitsbeginsel zoals dat hierboven in herinnering is gebracht [(2)], staat het aan de Koning om zulk een maatregel te nemen [(3)]. De gevallen waarin de «regering» gemachtigd is soortgelijke maatregelen uit te vaardigen zijn immers uitzonderlijk".

Die bepalingen moeten in het licht van die opmerking worden herzien.

---

(2) *Voetnoot 2 van het geciteerde advies* : Zie opmerking 1 gemaakt bij artikel 11 en de verwijzingen in de voetnoot.

(3) *Voetnoot 3 van het geciteerde advies* : Zie advies 22.854/9 van 8 november 1993 over een voorontwerp dat geleid heeft tot de wet van 20 mei 1994 betreffende de aanwending van de krijgsmacht, de paraatstelling, alsook betreffende de periodes en de standen waarin de militair zich kan bevinden, meer bepaald opmerking 2 bij artikel 3 (*Parl. St.* Senaat 1993-1994, nr. 927/1).

De kamer was samengesteld uit

de Heren	P. LIÉNARDY,	kamervoorzitter,
	J. JAUMOTTE, L DETROUX,	staatsraden,
Mevrouw	C. GIGOT,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. L. VANCRAYEBECK, 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 P. LIÉNARDY