



CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

avis 62.970/4
du 12 mars 2018

advies 62.970/4
van 12 maart 2018

sur

over

un projet d'arrêté royal
'modifiant les articles 101
et 103.2 et remplaçant
l'annexe 29 de l'arrêté royal du
8 octobre 1981 sur l'accès au
territoire, le séjour,
l'établissement et
l'éloignement des étrangers'

een ontwerp van koninklijk
besluit 'tot wijziging van
artikelen 101 en 103.2 tot
vervanging van de bijlage 29
van het koninklijk besluit van
8 oktober 1981 betreffende de
toegang tot het grondgebied,
het verblijf, de vestiging en de
verwijdering van
vreemdelingen'

Le 9 février 2018, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Secrétaire d'État à l'Asile et la Migration, chargé de la Simplification administrative, adjoint au Ministre de la Sécurité et de l'Intérieur à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal 'modifiant les articles 101 et 103.2 et remplaçant l'annexe 29 de l'arrêté royal du 8 octobre 1981 sur l'accès au territoire, le séjour, l'établissement et l'éloignement des étrangers'.

Le projet a été examiné par la quatrième chambre le 12 mars 2018. La chambre était composée de Jacques JAUMOTTE, président du Conseil d'État et Martine BAGUET, président de chambre, Bernard BLERO, conseiller d'État, Sébastien VAN DROOGHENBROECK et Marianne DONY, assesseurs, et Anne-Catherine VAN GEERSDAELE, greffier.

Le rapport a été présenté par Roger WIMMER, premier 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 12 mars 2018.

*

Op 9 februari 2018 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Staatssecretaris voor Asiel en Migratie, belast met Administratieve Vereenvoudiging, toegevoegd aan de Minister van Veiligheid en Binnenlandse Zaken verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit 'tot wijziging van artikelen 101 en 103.2 tot vervening van de bijlage 29 van het koninklijk besluit van 8 oktober 1981 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen'.

Het ontwerp is door de vierde kamer onderzocht op 12 maart 2018. De kamer was samengesteld uit Jacques JAUMOTTE, voorzitter van de Raad van State en Martine BAGUET, kamervoorzitter, Bernard BLERO, staatsraad, Sébastien VAN DROOGHENBROECK en Marianne DONY, assessoren, en Anne-Catherine VAN GEERSDAELE, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Roger WIMMER, eerste 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 12 maart 2018.

*

Comme la demande d'avis est introduite sur la base de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2°, des lois 'sur le Conseil d'État', coordonnées le 12 janvier 1973, 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.

1. L'arrêté royal du 11 décembre 1996 'modifiant l'arrêté royal du 8 octobre 1981 sur l'accès au territoire, le séjour, l'établissement et l'éloignement des étrangers' a inséré un article 103/2 et non pas un article 103.2 dans l'arrêté modifié.

Par conséquent, il convient d'adapter la numérotation de l'article dans l'intitulé, le préambule et l'article 3 du projet.

2. Dans la version française de l'article 101, § 1^{er}, en projet, il convient de remplacer les mots « doit s'inscrire auprès de l'administration communale » par les mots « doit se présenter à l'administration communale ».

3. À l'article 103/2, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, en projet (article 3 du projet), il convient comme actuellement dans la version française de remplacer les mots « Sans préjudice » par les mots « Sous réserve ».

4. Au même article 103/2, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, en projet, il convient également de viser les notions de « master de spécialisation » et de « master-na-masteropleiding ».

5. L'article 103/2, § 2, alinéa 2, en projet dispose comme suit :

« Il est également tenu compte des conditions d'études contraignantes imposées par l'établissement d'enseignement et dont l'étudiant ou l'établissement d'enseignement aura produit la preuve ».

Il convient de compléter le commentaire de l'article 3 dans le rapport au Roi afin de préciser la portée de cette disposition, au regard des réglementations applicables dans les différentes communautés.

6. Concernant l'article 4 du projet – dont le dispositif doit figurer dans un article précédant l'exécutoire –, le rapport au Roi précise ce qui suit :

« Afin de garantir la sécurité juridique, le présent arrêté n'entrera en vigueur qu'à partir de septembre 2018. Tous les étudiants étrangers, tant ceux qui résident déjà dans le Royaume que les étudiants de première génération qui s'inscrivent pour la première fois à une formation de l'enseignement supérieur, auront ainsi suffisamment de temps pour prendre en considération ces nouvelles dispositions ».

L'attention de l'auteur du projet est toutefois attirée sur le fait que, dans l'enseignement supérieur, la fin d'une année académique ne coïncide pas avec le 1^{er} septembre 2018 – date d'entrée en vigueur du projet, selon son article 4 –, en sorte que la réalisation de l'objectif de sécurité juridique mis en avant par le rapport au Roi nécessiterait l'adoption d'une mesure transitoire au bénéfice des étudiants d'ores et déjà inscrits au cours de la présente année académique.

7. L'article 5 du projet remplace l'annexe 29 de l'arrêté modifié.

Comme le précise le rapport au Roi,

« [cette annexe], qui était auparavant une invitation à fournir les documents manquants à l'administration communale, est remplacée et constitue désormais une décision d'irrecevabilité de la demande de renouvellement ».

Or, l'annexe 29 actuelle est une invitation à fournir les documents manquants, délivrée en application des articles 92, 98 et 101 de l'arrêté modifié.

Au lieu de remplacer l'annexe 29 de l'arrêté modifié, il convient dès lors d'insérer une nouvelle annexe dans l'arrêté modifié. Il y a donc lieu d'adapter l'article 101, § 3, alinéas 2 et 3, en projet, l'article 5 du projet et l'annexe.

En outre, il convient d'insérer dans l'article 101, § 3, alinéa 1^{er}, en projet, les mots « au moyen d'un document conforme au modèle figurant à l'annexe 29 ».

8. La nouvelle annexe devra être pourvue de la mention « Vu pour être annexée à notre arrêté ... » et être revêtue des mêmes signatures que l'arrêté royal modificatif ¹.

*

¹ *Principes de technique législative - Guide de rédaction des textes législatifs et réglementaires*, www.raadvst-consetat.be, onglet « Technique législative », recommandation n° 172 et formule F 4-8-1.

Aangezien de adviesaanvraag ingediend is op basis van artikel 84, § 1, eerste lid, 2°, van de wetten ‘op de Raad van State’, gecoördineerd op 12 januari 1973, 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.

1. Bij het koninklijk besluit van 11 december 1996 ‘tot wijziging van het koninklijk besluit van 8 oktober 1981 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen’ is een artikel 103/2 en niet een artikel 103.2 ingevoegd in het besluit dat gewijzigd wordt.

Bijgevolg moet de nummering van het artikel aangepast worden zowel in het opschrift, de aanhef, als in artikel 3 van het ontwerp.

2. In de Franse tekst van het ontworpen artikel 101, § 1, dienen de woorden “doit s’inscrire auprès de l’administration communale” vervangen te worden door de woorden “doit se présenter à l’administration communale”.

3. In het ontworpen artikel 103/2, § 1, eerste lid (artikel 3 van het ontwerp) dienen de woorden “Sans préjudice” vervangen te worden door de woorden “Sous réserve”, welke woorden ook in de huidige Franse tekst staan.

4. In datzelfde ontworpen artikel 103/2, § 1, eerste lid, dient eveneens verwezen te worden naar de begrippen “master-na-masteropleiding” en “master de spécialisation”.

5. Het ontworpen artikel 103/2, § 2, tweede lid, luidt als volgt:

“Er wordt eveneens rekening gehouden met de bindende studievoorwaarden, opgelegd door de instelling van hoger onderwijs en waarvan de student of de onderwijsinstelling geldig het bewijs kan leveren.”

In het verslag aan de Koning dient in de commentaar bij artikel 3 de draagwijdte van deze bepaling te worden gepreciseerd in het licht van de regelgeving die van toepassing is in de verschillende gemeenschappen.

6. Met betrekking tot artikel 4 van het ontwerp – waarvan het dispositief opgenomen moet worden in een artikel dat voorafgaat aan de uitvoeringsbepaling – staat in het verslag aan de Koning het volgende:

“Teneinde de rechtszekerheid te waarborgen, treedt dit besluit pas in werking vanaf september 2018. Op die manier wordt aan alle vreemde studenten, zowel diegenen die reeds in het Rijk verblijven als de generatiestudenten die zich voor het eerst aan een opleiding in het hoger onderwijs inschrijven, voldoende tijd gelaten om rekening te houden met deze nieuwe bepalingen.”

De aandacht van de steller van het ontwerp wordt evenwel gevestigd op het feit dat in het hoger onderwijs het einde van een academiejaar niet samenvalt met 1 september 2018 – de datum waarop volgens artikel 4 van het ontwerp het besluit in werking treedt –, zodat voor de verwezenlijking van de doelstelling van rechtszekerheid, die vooropgesteld wordt in het verslag aan de Koning, een overgangsmaatregel getroffen moet worden ten gunste van de studenten die nu reeds ingeschreven zijn voor het huidige academiejaar.

7. Bij artikel 5 van het ontwerp wordt bijlage 29 van het besluit dat gewijzigd wordt, vervangen.

In het verslag aan de Koning wordt het volgende gepreciseerd:

“de[ze] bijlage (...) die vroeger een uitnodiging was om ontbrekende documenten te bezorgen aan het gemeentebestuur, wordt vervangen en is voortaan een beslissing tot niet ontvankelijkheid van de aanvraag tot vernieuwing”.

De huidige bijlage 29 is evenwel een uitnodiging om de ontbrekende documenten te bezorgen, die afgegeven wordt met toepassing van de artikelen 92, 98 en 101 van het besluit dat gewijzigd wordt.

In plaats van bijlage 29 van het besluit dat gewijzigd wordt te vervangen, verdient het bijgevolg aanbeveling om een nieuwe bijlage in te voegen in het besluit dat gewijzigd wordt. Het ontworpen artikel 101, § 3, tweede en derde lid, artikel 5 van het ontwerp en de bijlage moeten dan ook worden aangepast.

In het ontworpen artikel 101, § 3, eerste lid, dienen voorts de woorden “door middel van een document dat overeenstemt met het model van bijlage 29” ingevoegd te worden.

8. Op de nieuwe bijlage moeten de woorden “Gezien om gevoegd te worden bij ons besluit ... ” worden vermeld, gevolgd door dezelfde ondertekeningen als die welke voorkomen op het koninklijk wijzigingsbesluit.¹

LE GREFFIER – DE GRIFFIER

LE PRÉSIDENT – DE VOORZITTER

Anne-Catherine VAN GEERSDAELE

Jacques JAUMOTTE

¹ *Beginnelsen van de wetgevingstechniek - Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, www.raadvst-consetat.be, tab “Wetgevingstechniek”, aanbeveling 172 en formule F 4-8-1.