



CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

avis 75.371/4
du 14 février 2024

advies 75.371/4
van 14 februari 2024

sur

over

un avant-projet de loi
‘modifiant la loi du
15 décembre 1980 sur l’accès
au territoire, le séjour,
l’établissement et
l’éloignement des étrangers en
ce qui concerne la nomination
du greffier en chef et des
greffiers du Conseil du
contentieux des étrangers’

een voorontwerp van wet ‘tot
wijziging van de wet van
15 december 1980 betreffende
de toegang tot het
grondgebied, het verblijf, de
vestiging en de verwijdering
van vreemdelingen aangaande
de aanstelling van de
hoofdgriffier en griffiers bij de
Raad voor
Vreemdelingenbetwistingen’

Le 16 janvier 2024, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Secrétaire d'État à l'Asile et la Migration, adjoint à la Ministre de l'Intérieur, des Réformes institutionnelles et du Renouveau démocratique à communiquer un avis dans un délai de trente jours, sur un avant-projet de loi 'modifiant la loi du 15 décembre 1980 sur l'accès au territoire, le séjour, l'établissement et l'éloignement des étrangers en ce qui concerne la nomination du greffier en chef et des greffiers du Conseil du contentieux des étrangers'.

L'avant-projet a été examiné par la quatrième chambre le 14 février 2024. La chambre était composée de Bernard BLERO, président de chambre, Luc CAMBIER et Géraldine ROSOUX, conseillers d'État, Christian BEHRENDT et Jacques ENGLEBERT, assesseurs, et Anne-Catherine VAN GEERSDAELE, greffier.

Le rapport a été présenté par Julien GAUL, auditeur.

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

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 14 février 2024.

*

Op 16 januari 2024 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Staatssecretaris voor Asiel en Migratie, toegevoegd aan de Minister van Binnenlandse Zaken, Institutionele Hervormingen en Democratische Vernieuwing verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een voorontwerp van wet 'tot wijziging van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen aangaande de aanstelling van de hoofdgriffier en griffiers bij de Raad voor Vreemdelingenbetwistingen'.

Het voorontwerp is door de vierde kamer onderzocht op 14 februari 2024. De kamer was samengesteld uit Bernard BLERO, kamervoorzitter, Luc CAMBIER en Géraldine ROSOUX, staatsraden, Christian BEHRENDT en Jacques ENGLEBERT, assessoren, en Anne-Catherine VAN GEERSDAELE, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Julien GAUL, auditeur.

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

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 14 februari 2024.

*

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

EXAMEN DE L'AVANT-PROJET

ARRÊTÉ DE PRÉSENTATION

Un arrêté de présentation est, en règle, dépourvu de préambule.

Les visas seront donc supprimés.

DISPOSITIF

Article 2

1. En ce qu'il prévoit que le candidat doit exercer un emploi de niveau B dans la « fonction publique fédérale », l'article 39/20, alinéa 2, 2^o, en projet de la loi du 15 décembre 1980 'sur l'accès au territoire, le séjour, l'établissement et l'éloignement des étrangers' n'est pas admissible dès lors qu'il tend à exclure, sans justification objective et raisonnable apparente, les personnes qui exerceraient une fonction au moins équivalente dans le secteur public autre que la fonction publique fédérale.

Comme en a convenu la déléguée de la Secrétaire d'État, la disposition examinée sera revue en conséquence.

La même observation vaut *mutatis mutandis* pour l'article 39/23, § 3, alinéa 1^{er}, 3^o, en projet (article 3, 1^o, de l'avant-projet).

2. Pour éviter toute difficulté d'interprétation au sujet des modifications projetées, le 2^o sera revu en manière telle qu'il soit clairement précisé à l'article 39/20, alinéa 3, de la loi du 15 décembre 1980 que cette disposition déroge uniquement à la condition relative à l'expérience utile de cinq ans figurant à l'alinéa 2, 2^o, en projet.

3. À l'article 39/20, alinéa 4, en projet, dans la version française, les mots « pour le mandat » seront remplacés par les mots « pour la fonction ».

[‡] S'agissant d'un avant-projet de loi, on entend par « fondement juridique » la conformité aux normes supérieures.

Article 3

L'article 39/23, § 3, alinéa 3, en projet prévoit que « [l]es conditions [prévues aux] alinéas 1^{er} et 2 doivent être remplies au moment de la candidature pour le mandat ».

L'article 39/23, § 3, alinéa 2, de la loi du 15 décembre 1980 énonce cependant ce qui suit :

« Au moment de la vacance effective du mandat adjoint, le candidat doit avoir au moins trois ans de moins que la limite d'âge visée à l'article 39/38 ».

Il appartient à l'auteur de l'avant-projet de lever cette contradiction.

*

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 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.

ONDERZOEK VAN HET VOORONTWERP

INDIENINGSBESLUIT

Een indieningsbesluit bevat in de regel geen aanhef.

De aanhefverwijzingen moeten dan ook weggelaten worden.

DISPOSITIEF

Artikel 2

1. Doordat in het ontworpen artikel 39/20, tweede lid, 2°, van de wet van 15 december 1980 ‘betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen’ bepaald wordt dat de kandidaat een betrekking van niveau B bij de “federale overheid” moet uitoefenen, kan die bepaling niet aanvaard worden, aangezien die bepaling er, blijkbaar zonder objectieve en redelijke verantwoording, toe strekt personen uit te sluiten die een minstens gelijkwaardige functie uitoefenen in een andere openbare sector dan de federale overheid.

De gemachtigde van de staatssecretaris is het ermee eens dat de voorliggende bepaling dienovereenkomstig herzien moet worden.

Dezelfde opmerking geldt *mutatis mutandis* voor het ontworpen artikel 39/23, § 3, eerste lid, 3° (artikel 3, 1°, van het voorontwerp).

2. Ter voorkoming van elke moeilijkheid voor het interpreteren van de voorgenomen wijzigingen moet de bepaling onder 2° aldus herzien worden dat in artikel 39/20, derde lid, van de wet van 15 december 1980 duidelijk vermeld wordt dat die bepaling alleen afwijkt van de voorwaarde van vijf jaar nuttige ervaring opgenomen in het ontworpen tweede lid, 2°.

3. In de Franse tekst van het ontworpen artikel 39/20, vierde lid, moeten de woorden “pour le mandat” vervangen worden door de woorden “pour la fonction”.

[‡] Aangezien het om een voorontwerp van wet gaat, wordt onder “rechtsgrond” de overeenstemming met de hogere rechtsnormen verstaan.

Artikel 3

Het ontworpen artikel 39/23, § 3, derde lid, luidt als volgt:

“Aan de voorwaarden [vervat in] het eerste en tweede lid dient voldaan te zijn op het ogenblik van de kandidatuurstelling voor het [mandaat].”

Artikel 39/23, § 3, tweede lid, van de wet van 15 december 1980 bevat evenwel de volgende bepaling:

“Op het ogenblik dat het adjunct-mandaat daadwerkelijk openvalt moet de kandidaat ten minste drie jaar verwijderd zijn van de leeftijdsgrens bedoeld in artikel 39/38.”

De steller van het voorontwerp dient deze contradictie weg te werken.

LE GREFFIER – DE GRIFFIER

LE PRÉSIDENT – DE VOORZITTER

Anne-Catherine VAN GEERSDAELE

Bernard BLERO