



CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

avis 76.199/4
du 21 mai 2024

advies 76.199/4
van 21 mei 2024

sur

over

un projet d'arrêté royal
'modifiant l'arrêté royal du
8 octobre 1981 sur l'accès
au territoire, le séjour,
l'établissement et
l'éloignement des étrangers en
ce qui concerne l'engagement
de prise en charge dans le
cadre du court séjour, le
citoyen de l'Union dans le
cadre d'un travail saisonnier
ou d'études, et la correction
d'annexes'

een ontwerp van koninklijk
besluit '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, wat betreft de
verbintenis tot tenlasteneming
bij kort verblijf, de Unieburger
in seizoenarbeid of studie en
de correctie van bijlagen'

Le 22 avril 2024, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par la Secrétaire d'État à l'Asile et la Migration, adjointe 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 projet d'arrêté royal 'modifiant l'arrêté royal du 8 octobre 1981 sur l'accès au territoire, le séjour, l'établissement et l'éloignement des étrangers en ce qui concerne l'engagement de prise en charge dans le cadre du court séjour, le citoyen de l'Union dans le cadre d'un travail saisonnier ou d'études, et la correction d'annexes'.

Le projet a été examiné par la deuxième chambre le 21 mai 2024. La chambre était composée de Patrick RONVAUX, président de chambre, Christine HOREVOETS et Laurence VANCRAVEBECK, conseillers d'État, Christian BEHRENDT, assesseur, et Béatrice DRAPIER, 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 Patrick RONVAUX.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 21 mai 2024.

*

Op 22 april 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 ontwerp van koninklijk besluit '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, wat betreft de verbintenis tot tenlasteneming bij kort verblijf, de Unieburger in seizoenarbeid of studie en de correctie van bijlagen'.

Het ontwerp is door de tweede kamer onderzocht op 21 mei 2024. De kamer was samengesteld uit Patrick RONVAUX, kamervoorzitter, Christine HOREVOETS en Laurence VANCRAVEBECK, staatsraden, Christian BEHRENDT, assessor, en Béatrice DRAPIER, 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 Patrick RONVAUX.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 21 mei 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 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.

OBSERVATION GÉNÉRALE

L'arrêté royal du 12 décembre 2023 'modifiant l'arrêté royal du 8 octobre 1981 sur l'accès au territoire, le séjour, l'établissement et l'éloignement des étrangers, en ce qui concerne les citoyens de l'Union qui se rendent sur le territoire pour y chercher un emploi et en ce qui concerne le renouvellement des documents de séjour, l'introduction de la demande d'attestation d'enregistrement et de la demande de séjour permanent' a respectivement modifié l'article 51 de l'arrêté royal du 8 octobre 1981, inséré l'annexe 3^{quater} dans l'arrêté et remplacé l'annexe 19 du même arrêté.

Plusieurs dispositions du projet entendent apporter des modifications à ces dispositions.

Il convient néanmoins de constater que l'arrêté royal du 12 décembre 2023 n'est pas encore entré en vigueur dès lors que l'arrêté ministériel devant être pris à cet effet n'a, en l'état des textes publiés au *Moniteur belge*, pas encore été adopté.

Afin d'éviter toute incohérence dans la mise en œuvre de ces arrêtés, il appartient à l'auteur du projet de s'assurer que l'arrêté royal du 12 décembre 2023 entre en vigueur avant le projet examiné de sorte que ce dernier puisse apporter des modifications aux dispositions de l'arrêté royal du 8 octobre 1981 dans sa version modifiée par l'arrêté royal du 12 décembre 2023.

OBSERVATIONS PARTICULIÈRES

PRÉAMBULE

À l'alinéa 2, il convient de remplacer les mots « les articles 3^{bis}, alinéa 5, 39/57-1, 39/68, 42 et 47 » par les mots « les articles 3^{bis}, alinéa 5, inséré par la loi du 15 juillet 1996 et remplacé par la loi du 4 mai 2016, 39/57-1, § 2, inséré par la loi du 30 juillet 2021, 39/68, alinéa 1^{er}, inséré par la loi du 15 décembre 2006, 42, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, remplacé par la loi du 8 juillet 2011, et 47 ».

DISPOSITIF

Article 3

1. La phrase liminaire doit être rédigée de la manière suivante :

« Dans l'article 51 du même arrêté, le paragraphe 4, abrogé par l'arrêté royal du 12 décembre 2023, est rétabli dans la rédaction suivante : ».

2. L'utilisation du verbe « pouvoir » implique que le bourgmestre ou son délégué disposerait en l'espèce d'un pouvoir d'appréciation discrétionnaire pour décider du principe même de l'octroi du titre de séjour alors même que les conditions prévues dans la disposition en projet seraient remplies. Un tel pouvoir d'appréciation ne peut être admis en l'espèce. Les mots « peut reconnaître » seront remplacés par le mot « reconnaît ».

Article 10

Dans la phrase liminaire, il convient de remplacer les mots « modifiée en dernier lieu » par le mot « remplacée ».

Article 13

L'article 13 habilite le ministre qui a l'accès au territoire, le séjour, l'établissement et l'éloignement des étrangers dans ses attributions à déterminer la date d'entrée en vigueur de l'arrêté en projet. Une telle compétence ne peut en principe être déléguée à un ministre, la date à laquelle le dispositif en projet entre en vigueur n'étant pas une matière accessoire ou de détail, mais un élément essentiel de celui-ci.

L'article 13 sera donc omis et, le cas échéant, le dispositif sera complété par une disposition fixant la date précise d'entrée en vigueur de l'arrêté en projet.

*

Aangezien de adviesaanvraag is ingediend 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.

ALGEMENE OPMERKING

Bij het koninklijk besluit van 12 december 2023 ‘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, wat betreft de burgers van de Unie die het grondgebied binnenkomen om er werk te zoeken en wat betreft de vernieuwing van de verblijfsdocumenten, de indiening van de aanvraag voor een verklaring van inschrijving en de aanvraag duurzaam verblijf’ is artikel 51 van het koninklijk besluit van 8 oktober 1981 gewijzigd, is bijlage 3^{quater} bij het besluit gevoegd en is bijlage 19 van hetzelfde besluit vervangen.

Verschillende bepalingen van het ontwerp strekken ertoe wijzigingen aan te brengen in die bepalingen.

Er dient evenwel te worden opgemerkt dat het koninklijk besluit van 12 december 2023 nog niet in werking is getreden aangezien het ministerieel besluit dat daartoe moet worden vastgesteld, bij de huidige stand van de teksten die in het *Belgisch Staatsblad* zijn bekendgemaakt nog niet is uitgevaardigd.

Teneinde elk gebrek aan samenhang in de uitvoering van die besluiten te voorkomen, dient de steller van het ontwerp zich ervan te vergewissen dat het koninklijk besluit van 12 december 2023 nog voor het voorliggende ontwerp in werking treedt, zodat dat ontwerp wijzigingen kan aanbrengen in de bepalingen van het koninklijk besluit van 8 oktober 1981 zoals gewijzigd bij het koninklijk besluit van 12 december 2023.

BIJZONDERE OPMERKINGEN

AANHEF

In het tweede lid dienen de woorden “de artikelen 3^{bis}, vijfde lid, 39/57-1, 39/68, 42 en 47” te worden vervangen door de woorden “de artikelen 3^{bis}, vijfde lid, ingevoegd bij de wet van 15 juli 1996 en vervangen bij de wet van 4 mei 2016, 39/57-1, § 2, ingevoegd bij de wet van 30 juli 2021, 39/68, eerste lid, ingevoegd bij de wet van 15 december 2006, 42, § 1, eerste lid, vervangen bij de wet van 8 juli 2011, en 47”.

DISPOSITIEFArtikel 3

1. De inleidende zin moet gesteld worden als volgt:

“In artikel 51 van hetzelfde besluit wordt paragraaf 4, opgeheven bij het koninklijk besluit van 12 december 2023, hersteld als volgt:”.

2. Het gebruik van het werkwoord “mogen” impliceert dat de burgemeester of diens gemachtigde *in casu* over een discretionaire beoordelingsbevoegdheid beschikt om een principebeslissing te nemen inzake de toekenning van de verblijfsvergunning, zelfs al zijn de voorwaarden van de ontworpen bepaling vervuld. Een dergelijke beoordelingsbevoegdheid is in dezen niet toelaatbaar. De woorden “mag het verblijfrecht onmiddellijk erkennen” moeten worden vervangen door de woorden “erkent het verblijfrecht onmiddellijk”.

Artikel 10

In de inleidende zin dienen de woorden “laatstelijk gewijzigd” te worden vervangen door het woord “vervangen”.

Artikel 13

Bij artikel 13 wordt de minister die bevoegd is voor de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen, ertoe gemachtigd de datum van inwerkingtreding van het ontwerpbesluit te bepalen. Een dergelijke bevoegdheid kan in principe niet worden gedelegeerd aan een minister omdat de datum waarop de ontworpen regeling in werking treedt, geen bijkomstige of detailmatige aangelegenheid is maar een essentieel onderdeel van die regeling.

Artikel 13 moet dus worden weggelaten en het dispositief moet in voorkomend geval worden aangevuld met een bepaling waarin de precieze datum van de inwerkingtreding van het ontwerpbesluit wordt vastgesteld.

LE GREFFIER – DE GRIFFIER

LE PRÉSIDENT – DE VOORZITTER

Béatrice DRAPIER

Patrick RONVAUX