GAM.

CONSEIL D'ETAT - RAAD VAN STATE
LEGISLATION - WETGEVING
L
19-03-1991
Transmis à M.
Overgemaakt aan de H.

L. 20.446/8.

KONINKRIJK BELGIE.

ROYAUME DE BELGIQUE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, achtste kamer, op 14 december 1990 door de Staatssecretaris voor Middenstand verzocht hem van advies te dienen over een voorontwerp van wet "tot opheffing van het koninklijk besluit van 31 juli 1825 houdende bepalingen nopens de uitoefening van het beroep van landmeter", heeft op 22 januari 1991 het volgend advies gegeven :

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, huitième chambre, saisi par le Secrétaire d'Etat aux Classes moyennes, le 14 décembre 1990, d'une demande d'avis sur un avant-projet de loi "abrogeant l'arrêté royal du 31 juillet 1825 concernant des dispositions relativement à l'exercice de la profession d'arpenteur", a donné le 22 janvier 1991 l'avis suivant :

1. Het ontwerp heeft tot doel, zoals uit de erbij gevoegde memorie van toelichting blijkt, het koninklijk besluit van 31 juli 1825 houdende bepalingen nopens de uitoefening van het beroep van landmeter - welk besluit kracht van wet heeft - op te heffen, teneinde een reglementering van het beroep van landmeter-expert onroerende goederen met toepassing van de kaderwet van 1 maart 1976 tot reglementering van de bescherming van de beroepstitel en van de uitoefening van de dienstverlenende intellectuele beroepen mogelijk te maken.

Het behoeft geen betoog dat de in het ontwerp vervatte regeling noodzakelijkerwijze impliceert dat de nieuwe reglementering zal dienen tot stand te komen overeenkomstig de procedure voorgeschreven door de wet van 1 maart 1976, ook al blijft volgens de bewoordingen van het ontwerp, gelezen in samenhang met artikel 15 van de voornoemde wet, het beroep van landmeter aan de toepassing van die wet onttrokken tot op de dag van inwerkingtreding van de hiervoren bedoelde nieuwe reglementering.

Zoals eveneens uit de memorie van toelichting blijkt, werd de procedure met het oog op het tot stand brengen van een nieuwe reglementering voor het beroep van landmeter-expert onroerende goederen nu reeds - met andere woorden vóór het wegnemen van het uit artikel 15 van de wet van 1 maart 1976 voortvloeiend verbod - op gang gebracht, meer bepaald door het indienen op 11 oktober 1990 bij de Minister van Middenstand van het in artikel 2, § 1, van de wet bedoelde verzoekschrift en door het bekendmaken, met toepassing van artikel 2, § 2, van de wet, van dat verzoekschrift in het Belgisch Staatsblad van 29 november 1990.

Teneinde eventuele betwistingen omtrent de geldigheid van die handelingen te voorkomen, verdient het aanbeveling het enig artikel van het ontwerp aan te vullen met een als volgt geredigeerd tweede lid :

"Het verzoekschrift van 11 oktober 1990 tot reglementering van het beroep van landmeter-expert onroerende goederen, bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 29 november 1990, moet worden geacht te zijn ingediend met toepassing van de voornoemde wet van 1 maart 1976".

2. In de Nederlandse tekst van het enig artikel van het ontwerp schrijve men, naar het voorbeeld van de Franse tekst, "... inwerkingtreding van een (niet : het) koninklijk besluit ..." en verder ook nog "met (niet in) toepassing van ...".

3. De aandacht moet erop worden gevestigd dat, luidens artikel 2, tweede lid, van het op te heffen koninklijk besluit van 31 juli 1825, de landmeter, om zijn beroep te mogen uitoefenen, moet worden beëdigd door de rechtbank van eerste aanleg. Krachtens artikel 3 van hetzelfde koninklijk besluit moet hij dan bovendien de benaming van "arpenteur assermenté" (gezworen of beëdigd landmeter) gebruiken.

De voorgenomen opheffing van het voornoemde koninklijk besluit zou een einde maken aan die verplichte beëdiging en deze zal niet terug kunnen worden ingesteld

door het in het vooruitzicht gestelde koninklijk besluit houdende bescherming van de titel van landmeter-expert onroerende goederen, uit te vaardigen overeenkomstig de kaderwet van 1 maart 1976. Immers, luidens artikel 127 van de Grondwet kan geen eed worden opgelegd dan krachtens de wet welke er bovendien de formule van bepaalt. De voornoemde wet van 1 maart 1976 voorziet echter niet in een verplichting tot eedaflegging door degenen die een met toepassing van die wet beschermd beroep wensen uit te oefenen.

De beëdiging van de landmeter maakt hem daarom nog niet tot een openbaar of ministerieel ambtenaar : "Le géomètre assermenté n'est ni un fonctionnaire public, ni un officier ministériel. Les plans dressés par lui n'ont pas un caractère authentique, en ce sens que les énonciations qu'ils contiennent peuvent toujours être combattues par la preuve contraire" (1). Niettemin verricht de landmeter die bij vonnis aangesteld wordt naar aanleiding van een litigieuze handeling - bijvoorbeeld een afpaling - een handeling met een openbaar karakter; ditzelfde geldt wanneer hij rechtstreeks krachtens de wet optreedt (2) (3).

---

(1) P.B., v° Géomètre, nr. 13; zie ook : P.B., v° Arpenteur, nr. 19 : "Malgré le principe de la liberté des professions, proclamé par la loi du 2-17 mars 1791, le ministère des arpenteurs a paru avoir, sur les intérêts des citoyens, une influence trop considérable pour pouvoir échapper à une réglementation spéciale".

(2) P.B. eodem v°, nrs. 22, 27 en 29.

(3) Zie, wat het laatste betreft, de artikelen 41 tot 47 van het Veldwetboek.

Zoals hiervoren is vermeld, neemt men aan dat de plannen (en processen-verbaal) die een landmeter opstelt, zonder een authentiek karakter te hebben - met andere woorden zonder bewijskrachtig te zijn tot de inschrijving wegens valsheid - toch gelden tot het bewijs van het tegendeel.

Er moet wel worden op gewezen dat de door het koninklijk besluit van 31 juli 1825 ingevoerde regeling inzake de beëdiging van landmeters heden ten dage niet meer kan worden nageleefd doordat een koninklijk besluit van 1 december 1921 en een koninklijk besluit van 18 mei 1936 de voorschriften van het besluit van 1825 inzake het voorafgaandelijk af te leggen examen en de met het afnemen van dat examen belaste commissie hebben gewijzigd. De voornoemde besluiten van 1921 en 1936 werden weliswaar door de rechtspraak onwettig verklaard, doch zolang zij niet door een daartoe bevoegde overheid worden ongedaan gemaakt, blijven zij voor de kandidaten-landmeters een beletsel vormen om te voldoen aan de door het besluit van 1825 opgelegde voorwaarden waarvan de vervulling hun moet toelaten de door dat besluit voorgeschreven eed af te leggen (1).

Het komt de wetgever toe te oordelen of de thans bestaande verplichting tot beëdiging behouden moet blijven.

Zoals uit hetgeen voorafgaat is gebleken, is die beëdiging blijkbaar geen principiële vereiste voor de

---

(1) Zie recentelijk : Hof van beroep van Gent, 27 april 1990, in R.W., 1990-1991, 753-754.

uitoefening van het beroep. Als bijvoorbeeld een landmeter die niet beëdigd is overeenkomstig het koninklijk besluit van 31 juli 1825 door de rechtbank met een deskundigenonderzoek wordt belast, dient hij onderaan zijn verslag vóór zijn handtekening schriftelijk een eedformule aan te brengen overeenkomstig artikel 979 van het Gerechtelijk Wetboek. Ook waar de artikelen 41 tot 47 van het Veldwetboek het optreden van een beëdigd landmeter vereisen, kan aan het voorschrift van de wet worden voldaan door een bijzondere beëdiging.

Indien het evenwel wenselijk geacht wordt de beëdiging als voorwaarde voor de uitoefening van het beroep van landmeter te behouden, dan zou ofwel de uitoefening van dat beroep bij een aparte wet moeten worden geregeld, ofwel zou het huidige ontwerp met een bepaling moeten worden aangevuld luidens welke de verplichte eedaflegging behouden blijft.

Die bepaling zou in dat laatste geval als volgt kunnen worden geredigeerd :

"Artikel 1. (1) Niemand mag het beroep van landmeter-expert onroerende goederen uitoefenen, tenzij hij voldoet aan de overeenkomstig de kaderwet van 1 maart 1976 tot reglementering van de bescherming van de beroepstitel en van de uitoefening van de dienstverlenende intellectuele beroepen

---

(1) De tekst van het ontwerp met de hiervoren voorgestelde aanvulling zou dan artikel 2 worden. Het zou dan volstaan in fine van dat artikel te schrijven : "... de voornoemde kaderwet van 1 maart 1976".

vastgestelde voorwaarden en hij daarenboven voor de rechtbank van eerste aanleg van zijn woonplaats de volgende eed heeft afgelegd : "... (eedformule) ...". Van deze beëdiging moet hij in dezer voege melding maken in alle door hem afgeleverde akten : gezworen landmeter, beëdigd door de rechtbank van eerste aanleg van ...".

---

1. Le projet, ainsi qu'il ressort de l'exposé des motifs qui l'accompagne, a pour but d'abroger l'arrêté royal du 31 juillet 1825 contenant des dispositions relativement à l'exercice de la profession d'arpenteur - lequel arrêté a force de loi - afin de permettre une réglementation de la profession de géomètre-expert immobilier en application de la loi-cadre du 1er mars 1976 réglementant la protection du titre professionnel et l'exercice des professions intellectuelles prestataires de services.

Il va sans dire que les mesures figurant au projet impliquent nécessairement que la nouvelle réglementation devra être mise en place conformément à la procédure prescrite par la loi du 1er mars 1976, même si, selon les termes du projet, rapprochés de l'article 15 de la loi précitée, la profession de géomètre échappe encore à l'application de cette loi jusqu'au jour de l'entrée en vigueur de la nouvelle réglementation susvisée.

Ainsi qu'en atteste également l'exposé des motifs, la procédure visant à instaurer une nouvelle réglementation de la profession de géomètre-expert immobilier a d'ores et déjà été engagée - soit dès avant la levée de l'interdiction procédant de l'article 15 de la loi du 1er mars 1976 - notamment par l'introduction auprès du Ministre des Classes moyennes, en date du 11 octobre 1990, de la requête visée à l'article 2, § 1er, de la loi et par la publication de cette requête au Moniteur belge du 29 novembre 1990, en application de l'article 2, § 2, de la loi.

Afin de prévenir d'éventuelles contestations quant à la validité de ces actes, il est recommandé de compléter

l'article unique du projet par un alinéa 2 rédigé comme suit :

"La requête du 11 octobre 1990 en réglementation de la profession de géomètre-expert immobilier, publiée au Moniteur belge du 29 novembre 1990, doit être réputée introduite en application de la loi précitée du 1er mars 1976".

2. Dans la version néerlandaise de l'article unique du projet, il y a lieu d'écrire, sur le modèle du texte français : "... inwerkingtreding van een (au lieu de : het) koninklijk besluit ..." et, plus loin, "met (au lieu de : in) toepassing van ...".

3. Il est à noter qu'aux termes de l'article 2, alinéa 2, de l'arrêté royal à abroger du 31 juillet 1825, l'arpenteur, pour être autorisé à exercer sa profession, doit être assermenté par le tribunal de première instance. En vertu de l'article 3 du même arrêté royal, il doit en outre prendre la dénomination d'"arpenteur assermenté".

L'abrogation projetée de l'arrêté royal susmentionné mettrait fin à cette prestation de serment obligatoire, et celle-ci ne pourra être réintroduite par l'arrêté royal protégeant le titre de géomètre-expert immobilier, tel qu'il est envisagé de l'édicter conformément à la loi-cadre du 1er mars 1976. En effet, aux termes de l'article 127 de la Constitution, aucun serment ne peut être imposé qu'en vertu de la loi, qui par ailleurs en détermine la formule.

Or la loi précitée du 1er mars 1976 ne prévoit pas, pour les personnes désireuses d'exercer une profession protégée en application de cette loi, l'obligation de prêter serment.

D'être assermenté, l'arpenteur ne devient pas pour autant un fonctionnaire public ou un officier ministériel : "Le géomètre assermenté n'est ni un fonctionnaire public, ni un officier ministériel. Les plans dressés par lui n'ont pas un caractère authentique, en ce sens que les énonciations qu'ils contiennent peuvent toujours être combattues par la preuve contraire" (1). Néanmoins, l'arpenteur mandaté par le juge à se prononcer sur un acte litigieux - par exemple un bornage - accomplit un acte à caractère public; il en va de même lorsqu'il intervient directement en vertu de la loi (2) (3).

Ainsi qu'il vient d'être précisé plus haut, il est admis que les plans (et procès-verbaux) établis par un géomètre, sans revêtir un caractère authentique - autrement dit sans faire foi jusqu'à inscription de faux - prévalent, cependant, jusqu'à preuve du contraire.

---

(1) P.B., v° Géomètre, n° 13; cf. également : P.B., v° Arpenteur, n° 19 : "Malgré le principe de la liberté des professions, proclamé par la loi du 2-17 mars 1791, le ministère des arpenteurs a paru avoir, sur les intérêts des citoyens, une influence trop considérable pour pouvoir échapper à une réglementation spéciale".

(2) P.B. eodem v°, n°s 22, 27 et 29.

(3) En ce qui concerne ce dernier point, voir les articles 41 à 47 du Code rural.

Il faut souligner, cependant, qu'il n'est plus possible de nos jours d'observer la règle établie par l'arrêté royal du 31 juillet 1825 concernant la prestation de serment des géomètres, du fait qu'un arrêté royal du 1er décembre 1921 et un arrêté royal du 18 mai 1936 ont modifié les dispositions de l'arrêté de 1825 en ce qui concerne l'examen à présenter préalablement et la commission chargée de procéder à cet examen. Lesdits arrêtés de 1921 et 1936 ont certes été déclarés illégaux par la jurisprudence, mais tant qu'ils n'auront pas été mis à néant par une autorité compétente, ils continueront d'empêcher les candidats géomètres de satisfaire aux conditions imposées par l'arrêté de 1825, dont l'accomplissement doit leur permettre de prêter le serment prescrit par cet arrêté (1).

Il appartiendra au législateur de juger s'il y a lieu de maintenir l'obligation actuelle de prêter serment.

Ainsi qu'il apparaît de ce qui précède, cette prestation de serment ne constitue pas, semble-t-il, une condition de principe à l'exercice de la profession. Ainsi, lorsqu'un géomètre qui n'a pas été assermenté conformément à l'arrêté royal du 31 juillet 1825 est chargé d'une expertise par le tribunal, il doit, au bas de son rapport faire précéder sa signature d'une formule de serment conformément à l'article 979 du Code judiciaire. De même, dans les cas où les articles 41 à 47 du Code rural imposent l'intervention d'un géomètre juré, il serait possible de

---

(1) V. récemment : Cour d'appel de Gand, 27 avril 1990, in R.W., 1990-1991, 753-754.

satisfaire à la prescription de la loi par une prestation de serment spéciale.

Si toutefois il était jugé souhaitable de maintenir la prestation de serment en guise de condition à l'exercice de la profession de géomètre, il y aurait lieu soit d'organiser l'exercice de cette profession par une loi distincte, soit de compléter le présent projet par une disposition aux termes de laquelle la prestation de serment demeure obligatoire.

Cette disposition pourrait, dans ce dernier cas, être rédigée comme suit :

"Article 1er. (1) Nul n'est autorisé à exercer la profession de géomètre-expert immobilier s'il ne satisfait aux conditions fixées conformément à la loi-cadre du 1er mars 1976 réglementant la protection du titre professionnel et l'exercice des professions intellectuelles prestataires de services et s'il n'a, de plus, prononcé devant le tribunal de première instance de son domicile le serment suivant : "... (formule du serment) ...". Dans tous les actes qu'il délivre, il doit faire mention de cette qualité d'assermenté en ces termes : géomètre juré, assermenté par le tribunal de première instance de ...".

---

(1) Le texte du projet comprenant la disposition complémentaire suggérée ci-dessus deviendrait dès lors l'article 2. Dans ce cas, il suffirait d'écrire in fine de cet article : "... de la loi-cadre du 1er mars 1976 précitée".

De kamer was samengesteld uit

de Heer : J. NIMMEGEERS, kamervoorzitter,
Monsieur : président de chambre,

de Heer : J. DE BRABANDERE,
Monsieur : staatsraden,
Mevrouw : M. VRINTS, conseillers d'Etat,
Madame :

de Heren : F. DE KEMPENEER, assessoren van de
Messieurs : afdeling wetgeving,
J. GIJSSELS, assesseurs de la section de législation,

Mevrouw : F. LIEVENS, griffier,
Madame : greffier.

De overeenstemming tussen de Nederlandse en de Franse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. J. NIMMEGEERS.

Het verslag werd uitgebracht door de H. D. ALBRECHT, auditeur. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht door de H. K. VERMASSEN, referendaris.

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de M. J. NIMMEGEERS.

Le rapport a été présenté par M. D. ALBRECHT, auditeur. La note du Bureau de coordination a été rédigée et exposée par M. K. VERMASSEN, référendaire.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER,

F. LIEVENS.

DE VOORZITTER - LE PRESIDENT,

J. NIMMEGEERS.