Conseil d'Etat - Raad van State
LEGISLATION - WETGEVING
L.
- 9 NOV. 1951
Transmis à M. Coordination
Overgemaakt aan de H.

MTL. L.2410/1.

ROYAUME DE BELGIQUE. KONINKRIJK BELGIE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT. ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, première chambre, saisi par le Ministre des Affaires étrangères, le 30 octobre 1951, d'une demande d'avis, dans un délai ne dépassant pas trois jours, sur un projet d'arrêté royal "introduisant dans l'arrêté du Régent du 15 octobre 1946 portant règlement des Service extérieurs, des dispositions analogues à celles de l'article 18 de l'arrêté royal du 2 octobre 1937 portant statut des agents de l'Etat, amendé par l'arrêté du Régent du 12 mars 1948", a donné en sa séance du 31 octobre 1951 l'avis suivant :

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, de 30ste October 1951 door de Minister van Buitenlandse Zaken verzocht hem, binnen een termijn van ten hoogste drie dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit tot invoeging in het besluit van de Regent van 15 October 1946 houdende het reglement van de buitenlandse diensten, van bepalingen overeenstemmende met die van artikel 18 van het koninklijk besluit van 2 October 1937 houdende het statuut van het Rijkspersoneel, gewijzigd bij het besluit van de Regent van 12 Maart 1948, heeft ter zitting van 31 October 1951 het volgend advies gegeven :

Le projet a pour but d'introduire, dans l'arrêté du Régent du 16 octobre 1946 fixant le règlement des services extérieurs du Ministère des Affaires étrangères et du Commerce extérieur, une disposition analogue à l'article 18 de l'arrêté royal du 2 octobre 1937, modifié par l'arrêté du Régent du 12 mars 1948.

Aux termes de l'article 116 de l'arrêté royal du 2 octobre 1937 portant statut des agents de l'Etat, "toute modification, même partielle, apportée au présent statut, fera l'objet d'un arrêté motivé, délibéré en Conseil des ministres".

Bien que l'arrêté du Régent du 16 octobre 1946 précité déroge au statut des agents de l'Etat, il n'est pas motivé et n'a pas été délibéré en Conseil des ministres.

Sans doute son annulation ne pourrait-elle être demandée, mais un recours pour excès de pouvoir reste possible contre les mesures individuelles d'application de l'arrêté, à l'occasion desquelles la légalité de celui-ci pourrait être discutée.

La possibilité d'un recours devant la section d'administration du Conseil d'Etat existe dans la mesure où l'application de la disposition introduite par le projet dans l'arrêté du 16 octobre 1946 postule l'application des dispositions de cet arrêté qui dérogent au statut des agents de l'Etat ou l'application d'autres dispositions dont la légalité pourrait être attaquée.

.../...

A cet égard, le projet prévoit notamment que le Conseil de direction doit donner son avis sur la personne appelée à bénéficier de la dérogation, préalablement désignée par le Ministre parmi les candidats qui se sont présentés.

Si, en vertu d'une disposition prise en violation de formes substantielles, le Conseil de direction a été composé contrairement aux prescriptions de l'article 53 de l'arrêté royal du 2 octobre 1937, l'avis qu'il donnera sera entaché d'un vice susceptible d'être invoqué à l'appui d'un recours en annulation.

Le projet impose, d'autre part, la publication au Moniteur belge de l'intention du Ministre de recourir à la procédure prévue. Par ailleurs, l'arrêté royal de nomination devra contenir une mention explicite concernant l'impérieuse nécessité de prendre la mesure qui fait l'objet de l'arrêté, et l'impossibilité de la réaliser par concours, par promotion ou transfert d'agent de l'Etat ayant les qualifications requises pour l'exercice de la fonction à conférer.

La mise en oeuvre de ces prescriptions exige qu'il soit tenu compte des règles relatives, notamment, au signalement et à l'avancement.

Le danger d'un recours en annulation existera dans la mesure où l'application de la disposition du projet aura été conditionnée par des dispositions de l'arrêté qui pourraient être considérées comme illégales.

.../...

Pour les raisons développées ci-dessus, le Conseil d'Etat est d'avis que la disposition du projet devrait être insérée dans un arrêté royal régulier, motivé et délibéré en Conseil des ministres, fixant, comme l'arrêté du Régent du 16 octobre 1946, le règlement des services extérieurs du Ministère des Affaires étrangères et du Commerce extérieur.

\+

\+ +

Aux termes du projet, les impétrants sont invités à faire acte de candidature dans les quinze jours de la publication au Moniteur belge de l'intention du Ministre de recourir à la procédure exceptionnelle.

Le Conseil d'Etat fait observer que cette disposition impose aux agents qui veulent poser leur candidature et qui résident à un poste où le Moniteur belge n'arrive que trois ou quatre semaines après la date de sa publication, une formalité qu'il leur est matériellement impossible d'accomplir.

Het ontwerp heeft tot doel, in het besluit van de Regent van 16 October 1946 tot vaststelling van het reglement der buitenlandse diensten van het Ministerie van Buitenlandse Zaken en Buitenlandse Handel, een bepaling in te voegen van gelijke aard als die van artikel 18 van het koninklijk besluit van 2 October 1937, gewijzigd bij het besluit van de Regent van 12 Maart 1948.

Luidens artikel 116 van het koninklijk besluit van 2 October 1937 houdende statuut van het Rijkspersoneel, "zal iedere, zelfs gedeeltelijke verandering aan dit statuut aangebracht, het voorwerp uitmaken van een in Ministerraad overlegd gemotiveerd besluit".

Hoewel voornoemd besluit van de Regent van 16 October 1946 van het statuut van het Rijkspersoneel afwijkt, is het niet gemotiveerd en is het niet in Ministerraad overlegd.

Weliswaar zou de nietigverklaring er van niet kunnen worden gevraagd, maar beroep wegens machtsoverschrijding blijft mogelijk tegen de individuele maatregelen tot toepassing van het besluit, naar aanleiding waarvan over de wettelijkheid van dat besluit zou kunnen worden gediscussieerd.

Beroep bij de afdeling administratie van de Raad van State is mogelijk voor zover de toepassing van de bepaling die door het ontwerp in het besluit

.../...

van 16 October 1946 wordt ingevoegd, de voorafgaandelijke toepassing vergt der bepalingen van dat besluit welke van het statuut van het Rijkspersoneel afwijken of van andere bepalingen waarvan de wettelijkheid kan worden aangevallen.

In dat verband bepaalt het ontwerp onder meer dat de Directieraad zijn advies moet geven over de persoon in wiens voordeel de afwijking zal plaats hebben en die vooraf door de Minister is aangewezen onder de candidaten die zich hebben aangemeld.

Zo de Directieraad, krachtens een met overtreding van substantiële vormen uitgevaardigde bepaling, samengesteld is in strijd met het bepaalde van artikel 53 van het koninklijk besluit van 2 October 1937,

zal het advies van die Raad een gebrek vertonen, dat tot staving van een beroep tot nietigverklaring kan worden aangevoerd.

Anderzijds schrijft het ontwerp voor, dat het voornemen van de Minister om de bedoelde procedure toe te passen, in het Belgisch Staatsblad wordt bekendgemaakt. Verder moet het koninklijk besluit tot benoeming uitdrukkelijk vermelden dat het volstrekt noodzakelijk is de maatregel te nemen die het onderwerp van het besluit is, alsmede dat het onmogelijk is die maatregel te verwezenlijken door middel van een vergelijkend examen, een bevordering of overplaatsing van een lid van het Rijkspersoneel met de vereiste bekwaamheid voor het uitoefenen van de te begeven betrekking.

.../...

Voor de toepassing van die voorschriften is het nodig rekening te houden met de regelen inzake signalement en bevordering.

Gevaar voor beroep tot nietigverklaring zal bestaan in zover de toepassing van de bepaling van het ontwerp afhankelijk is van bepalingen van het besluit die als onwettelijk zouden kunnen worden beschouwd.

Om de zoëven uiteengezette redenen, is de Raad van State van advies dat het in het ontwerp bepaalde beter zou worden ingevoegd in een regelmatig, gemotiveerd en in Ministerraad overlegd koninklijk besluit waarbij, zoals in het besluit van de Regent van 16 October 1946, het reglement der buitenlandse diensten van het Ministerie van Buitenlandse Zaken en Buitenlandse Handel wordt vastgesteld.

\+

\+ \+

Luidens het ontwerp zullen de aanvragers verzocht worden hun candidatuur in te dienen binnen vijftien dagen nadat in het Belgisch Staatsblad is bekendgemaakt dat de Minister voornemens is de uitzonderingsprocedure toe te passen.

De Raad van State wijst er op dat die bepaling de leden van het personeel, die zich candidaat wensen te stellen en op een post verblijven waar het Belgisch Staatsblad hen eerst drie of vier weken na de datum van zijn verschijnen bereikt, een formaliteit oplegt welke zij materieel onmogelijk kunnen vervullen.

La chambre était composée de De kamer was samengesteld uit

Messieurs :	J.SUETENS,	premier président du Conseil d'Etat,	président,
de Heren :		eerste-voorzitter van de Raad van State,	voorzitter,
	G.HOLOYE,	conseillers d'Etat,	
	G.VAN BUNNEN,	raadsheren van State,	
	G.PIQUET,	greffier adjoint,	greffier.
		adjunct-griffier,	griffier.

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

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

LE GREFFIER - DE GRIFFIER,

(signé) G.PIQUET.

LE PRESIDENT - DE VOORZITTER,

(signé) J.SUETENS.

expédition délivrée à M. le Ministre
uitgifte afgeleverd aan de H.Minister

des Affaires étrangères.
van Buitenlandse Zaken.

Le 1951.

De 1951.

Le Greffier du Conseil d'Etat, De Griffier van de Raad van State,

R.DECKMYN.