

ROYAUME DE BELGIQUE

KONINKRIJK BELGIE

AVIS DU CONSEIL D'ETAT

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, deuxième chambre des vacations, saisi par le Ministre de la Défense nationale, le 1er septembre 1997, d'une demande d'avis, dans un délai ne dépassant pas trois jours, sur un projet d'arrêté royal "fixant pour l'année académique 1997-1998 le règlement contenant les données relatives à l'appréciation des qualités des candidats au sein de l'Ecole royale militaire et le programme des cours des sections polytechnique et toutes armes", a donné le 3 septembre 1997 l'avis suivant :

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede vakantiekamer, op 1 september 1997 door de Minister van Landsverdediging verzocht hem, binnen een termijn van ten hoogste drie dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot vaststelling voor het academiejaar 1997-1998 van het règlement houdende de gegevens voor de beoordeling van de hoedanigheden van de kandidaten in de Koninklijke Militaire School en het programma van de cursussen van de polytechnische afdeling en van de afdeling alle wapens", heeft op 3 september 1997 het volgende advies gegeven :

EXAMEN DU PROJET

Préambule

Alinéa 2

L'article 1er de l'arrêté en projet trouve également son fondement légal dans l'alinéa 3 de l'article 20 de la loi du 21 décembre 1990 portant statut des candidats militaires du cadre actif.

Dans l'alinéa 2, les mots "notamment l'article 20, alinéa 1er" doivent donc être remplacés par les mots "notamment l'article 20, alinéas 1er et 3, inséré par la loi du 20 mai 1994".

Alinéa 5

Il convient de remplacer les mots "Vu l'urgence invoquée par ..." par les mots "Vu l'urgence motivée par ...".

Dispositif

Article 2

Dans son avis n° L 24.557/9 portant sur un projet d'arrêté royal "fixant le règlement contenant les données relatives à l'appréciation des qualités des candidats au sein de l'Ecole royale militaire et le programme des cours

.../...

des sections polytechnique et toutes armes", donné le 23 juin 1995, le Conseil d'Etat a fait observer que

"L'examen des articles 1bis et 20 de la loi précitée (du 18 mars 1838 organique de l'Ecole royale militaire) fait ainsi apparaître que le législateur est seul compétent pour fixer le programme des matières de la section polytechnique (article 1bis) et que le Roi n'est habilité par le législateur qu'à fixer le programme des cours se rattachant auxdites matières (article 20).

Dans la mesure où les cours de la section polytechnique, inscrits au programme prévu à l'article 2 de l'arrêté en projet et énumérés dans l'annexe à ce dernier, se rattachent à l'une des matières prévues par l'article 1bis, § 1er, de la loi du 18 mars 1838 précitée, le Conseil d'Etat, section de législation, est d'avis que l'arrêté royal en projet n'excède pas les limites de l'habilitation donnée au Roi."

Vu le bref délai qui lui est imparti, le Conseil d'Etat n'a pas été en mesure d'opérer cette vérification et ne peut que formuler une réserve.

Sous réserve de cette observation, il y a lieu de rédiger le texte néerlandais de cet article, in fine, ainsi qu'il est proposé dans la version néerlandaise du présent avis.

Article 3

En vertu de l'article 3 du projet,

"Le règlement annexé au présent arrêté est d'application pour l'année académique 1997-1998".

.../...

Des explications fournies par l'officier délégué, il ressort que l'année académique a débuté, pour la plupart des élèves, le 1er septembre 1997. Il s'ensuit qu'un effet rétroactif est donné au projet.

A cet égard, le Conseil d'Etat a rappelé dans son avis n° L 25.826/9 portant sur un projet d'arrêté royal "modifiant l'arrêté royal du 7 février 1994 relatif à la formation continuée des officiers subalternes du cadre actif des forces armées et aux épreuves professionnelles imposées aux officiers de carrière des forces armées en vue de l'avancement au grade de major ou à un grade équivalent", donné le 11 décembre 1996, que

"... la non-rétroactivité des actes administratifs est de règle en vertu d'un principe général de droit. S'il peut être admis que, dans certains cas, il y soit dérogé, notamment lorsque les administrés ne sont pas lésés par la rétroactivité, le Conseil d'Etat déplore cependant la pratique qui consiste pour l'administration à appliquer de manière anticipée un nouveau programme des cours différent de celui en vigueur et à placer ainsi la seule autorité compétente pour fixer ce programme devant le fait accompli."

La même observation peut être formulée à nouveau.

Il convient de rédiger l'article comme suit :

"Art. 3 Le règlement annexé au présent arrêté produit ses effets pour l'année académique 1997-1998".

ONDERZOEK VAN HET ONTWERPAanhefTweede lid

Artikel 1 van het ontworpen besluit ontleent tevens zijn rechtsgrond aan het derde lid van artikel 20 van de wet van 21 december 1990 houdende statuut van de kandidaat-militairen van het actief kader.

In het tweede lid moeten de woorden "inzonderheid op artikel 20, eerste lid" dus worden vervangen door de woorden "inzonderheid op artikel 20, eerste en derde lid, ingevoegd bij de wet van 20 mei 1994".

Vijfde lid

De woorden "Gelet op de dringendheid ingeroepen omwille van het feit dat" moeten vervangen worden door de woorden "Gelet op de dringende noodzakelijkheid, gemotiveerd door de omstandigheid dat ...".

Bepalend gedeelteArtikel 2

De Raad van State heeft in zijn advies nr. L. 24.557/9 over een ontwerp van koninklijk besluit "tot vaststelling van het reglement houdende de gegevens voor de beoordeling van de hoedanigheden van de kandidaten in de

.../...

Koninklijke Militaire School en het programma van de cursussen van de polytechnische afdeling en van de afdeling alle wapens", uitgebracht op 23 juni 1995, op het volgende gewezen :

"Uit het onderzoek van de artikelen 1bis en 20 van voornoemde wet blijkt dus dat de wetgever alleen bevoegd is inzake de vaststelling van het programma van de vakken van de polytechnische afdeling (artikel 1bis) en dat de Koning door de wetgever slechts gemachtigd is voor de vaststelling van het programma van de cursussen die met voormelde vakken verband houden (artikel 20).

In zoverre de lessen van de polytechnische afdeling, die ingeschreven staan in het in artikel 2 van het ontworpen besluit vastgestelde programma en die opgesomd worden in de bijlage hiervan, verband houden met één van de vakken voorgeschreven door artikel 1bis, § 1, van voornoemde wet van 18 maart 1838, is de Raad van State, afdeling wetgeving, van oordeel dat het ontworpen koninklijk besluit de perken van de aan de Koning verleende machtiging niet overschrijdt."

Gelet op de korte termijn die de Raad van State is toegemeten, heeft hij die verificatie niet kunnen doen en kan hij alleen maar een voorbehoud maken.

Onder voorbehoud van die opmerking zou het beter zijn aan het slot van artikel 2 te schrijven :

"..., behalve voor de kandidaten die, naar gelang van het geval, het vijfde opleidingsjaar van de polytechnische afdeling of het vierde opleidingsjaar van de afdeling alle wapens voleindigen".

Artikel 3

Artikel 3 van het ontwerp luidt als volgt :

.../...

"Het bij dit besluit gevoegde reglement is van toepassing voor het academiejaar 1997-1998".

Uit de door de gemachtigde officier verstrekte uitleg blijkt dat het academiejaar voor het merendeel van de leerlingen is gestart op 1 september 1997. Daaruit volgt dat aan het ontwerp terugwerkende kracht wordt verleend.

In dat opzicht heeft de Raad van State in zijn advies nr. L. 25.826/9 over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van het koninklijk besluit van 7 februari 1994 betreffende de voortgezette vorming van de lagere officieren van het actief kader van de krijgsmacht en de beroepsproeven, door de beroepsofficieren van de krijgsmacht af te leggen met het oog op de bevordering tot de graad van majoor of tot een gelijkwaardige graad", uitgebracht op 11 december 1996, erop gewezen

"... dat het een algemeen rechtsbeginsel is dat de administratieve handelingen niet terugwerken. Weliswaar kan worden aangenomen dat er in bepaalde gevallen van wordt afgeweken, inzonderheid wanneer de bestuursonderhorigen geen nadeel ondervinden van de terugwerking, maar toch betreurt de Raad van State de praktijk die erin bestaat dat het overheidsbestuur voortijdig een nieuw programma van de cursussen toepast dat verschilt van het thans geldende programma, en dat zodoende de enige overheid die bevoegd is om dat programma vast te stellen, voor een voldongen feit wordt geplaatst."

Dezelfde opmerking kan opnieuw worden gemaakt.

Het artikel dient als volgt te worden geredigeerd :

.../...

"Art. 3 Het bij dit besluit gevoegde reglement heeft uitwerking voor het academiejaar 1997-1998".

La chambre était composée de

De kamer was samengesteld uit

Madame M.-L. WILLOT-THOMAS,
Mevrouw

président de chambre,
kamervoorzitter,

Messieurs P. LIENARDY,
de Heren P. QUERTAINMONT,

conseillers d'Etat,
staatsraden,

Madame J. GIELISSEN,
Mevrouw

greffier,
griffier.

Le rapport a été présenté par Mme P. VANDERNACHT, auditeur adjoint. La note du Bureau de coordination a été rédigée et exposée par Mme F. CARLIER, référendaire adjoint.

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. P. VANDERNACHT, adjunct-auditeur. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht door Mevr. F. CARLIER, adjunct-referendaris.

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

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

LE GREFFIER - DE GRIFFIER,

LE PRESIDENT - DE VOORZITTER,

J. GIELISSEN

M.-L. WILLOT-THOMAS