

AW

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 42.290/4
DU 5 MARS 2007

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, quatrième chambre, saisi par le Ministre de l'Intégration sociale, le 9 février 2007, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "déterminant le régime et les règles de fonctionnement applicables aux centres d'observation et d'orientation", a donné l'avis suivant :

Comme la demande d'avis est introduite sur la base de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1/, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, tel qu'il est remplacé par la loi du 2 avril 2003, 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.

Intitulé

Afin d'améliorer l'accessibilité du projet d'arrêté, il est suggéré de compléter l'intitulé par les mots "pour les mineurs étrangers non accompagnés".

Préambule

L'arrêté en projet trouve son fondement juridique notamment dans les articles 19 et 40, alinéa 2, et non dans l'article 41 de la loi sur l'accueil des demandeurs d'asile et de certaines autres catégories d'étrangers, dont le projet a été adopté par la Chambre des représentants le 23 novembre 2006 (ci-après dénommé "la loi") ⁽¹⁾.

Compte tenu de l'observation formulée sur l'article 16 du projet, il y a lieu de mentionner également au préambule l'article 74 de la loi.

L'alinéa 1^{er} du préambule doit dès lors être adapté.

⁽¹⁾ Il convient de remplacer la date du 23 novembre 2006, qui est la date d'adoption du projet de loi par la Chambre des représentants, par la date de la loi, c'est-à-dire la date à laquelle la loi aura été sanctionnée et promulguée par le Roi.

Dispositif

Article 1^{er}

L'article 1^{er} du projet peut être omis. En effet, les définitions contenues à l'article 1^{er}, 2/, 4/ et 5/, du projet sont inutiles parce qu'elles figurent dans l'article 2, 4/, 7/ et 8/, de la loi. En outre, mieux vaut fusionner l'article 1^{er}, 3/, du projet et l'article 2, alinéa 1^{er}, du projet.

S'agissant du 1/, il suffirait de mentionner la date et l'intitulé de la loi lors de la première occurrence dans le texte et d'y insérer les mots "ci-après dénommée «la loi»".

Article 8

L'alinéa 1^{er} prévoit :

"Le séjour dans un centre est d'une durée maximale de quinze jours, renouvelable une fois."

Selon le rapport au Roi,

"Cette disposition ne porte nullement atteinte au principe fixé à l'article 41, § 3 de la loi. Pour rappel, cet article règle le cas particulier du mineur non accompagné, qui se présente à la frontière sans disposer des documents requis par la loi du 15 décembre 1980 sur l'accès au territoire, le séjour, l'établissement et l'éloignement des étrangers. Ce mineur peut séjourner dans le centre pour une durée de quinze jours maximum, éventuellement prorogeable de cinq jours en cas de circonstances exceptionnelles, dûment motivées. Après ce délai, l'entrée du mineur sur le territoire est effective si la mesure de refoulement n'a pas été exécutée. Le délai visé à l'article 8 du projet d'arrêté royal concerne la durée de séjour en centre d'observation et d'orientation, tandis que la durée mentionnée à l'article 41, § 3, de la loi concerne le statut administratif du mineur non accompagné."

Pareille explication ne convainc pas.

L'article 41, § 3, de la loi, a limité la durée du séjour du mineur non accompagné dans un centre d'observation et d'orientation à un délai de quinze jours maximum pouvant être prorogé de cinq jours en cas de circonstances exceptionnelles dûment motivées à partir des deux points de départ que cette disposition identifie de manière précise.

L'article 8, alinéa 1^{er} sera revu à la lumière de cette observation.

Article 15

L'article 19 de la loi prévoit que le règlement d'ordre intérieur est établi par le ministre. L'alinéa 1^{er} de l'article 15 du projet, selon lequel le ministre approuve le règlement d'ordre intérieur (établi par le centre), est donc contraire à cette disposition légale.

Il appartient au ministre de mettre en oeuvre cette habilitation.

Article 16

1. Selon l'article 74 de la loi, le Roi détermine la date d'entrée en vigueur de ses dispositions.

Il convient donc de faire entrer en vigueur simultanément l'arrêté en projet et son fondement légal (articles 19 et 40, alinéa 2, de cette loi).

2. La disposition prévoit que l'arrêté entrera en vigueur à une date qui n'est pas encore précisée.

L'auteur du projet doit être en mesure d'expliquer quelle raison spécifique justifie une dérogation au délai usuel d'entrée en vigueur, fixé par l'article 6, alinéa 1^{er}, de la loi du 31 mai 1961 relative à l'emploi des langues en matière législative, à la présentation, à la publication et à l'entrée en vigueur des textes légaux et réglementaires.

Sauf motivation particulière, la date d'entrée en vigueur doit en tout état de cause être prévue de manière à accorder à chacun un délai raisonnable pour prendre connaissance des nouvelles règles. La date de la publication au Moniteur belge tiendra compte également de la présente observation.

La chambre était composée de

Messieurs	P. LIÉNARDY,	conseillers d'État, président,
	Ph. QUERTAINMONT,	conseillers d'État,
	P. VANDERNOOT,	
Madame	C. GIGOT,	greffier.

Le rapport a été présenté par M. R. WIMMER, auditeur.

LE GREFFIER,

LE PRÉSIDENT,

C. GIGOT

P. LIÉNARDY

AW

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 42.290/4
VAN 5 MAART 2007

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, vierde kamer, op 9 februari 2007 door de Minister van Maatschappelijke Integratie verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot vastlegging van het stelsel en de werkingsregels voor de centra voor observatie en oriëntatie", heeft het volgende advies gegeven :

Aangezien de adviesaanvraag ingediend is op basis van artikel 84, § 1, eerste lid, 1/, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, zoals het is vervangen bij de wet van 2 april 2003, 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 deze drie punten betreft, geeft het ontwerp aanleiding tot de volgende opmerkingen.

Opschrift

Om de toegankelijkheid van het ontwerpbesluit te bevorderen, wordt voorgesteld het opschrift aan te vullen met de woorden "voor niet-begeleide minderjarige vreemdelingen".

Aanhef

Het ontworpen besluit ontleent zijn rechtsgrond inzonderheid aan de artikelen 19 en 40, tweede lid, en niet aan artikel 41 van de wet betreffende de opvang van asielzoekers en van bepaalde andere categorieën van vreemdelingen, waarvan het ontwerp op 23 november 2006 aangenomen is door de Kamer van volksvertegenwoordigers (hierna "de wet" te noemen) ⁽¹⁾.

Gezien de opmerking gemaakt bij artikel 16 van het ontwerp, behoort in de aanhef ook artikel 74 van de wet te worden vermeld.

Het eerste lid van de aanhef moet bijgevolg worden aangepast.

⁽¹⁾ De datum 23 november 2006, die de datum is waarop het wetsontwerp door de Kamer van volksvertegenwoordigers is aangenomen, moet vervangen worden door de datum van de wet, dat wil zeggen de datum waarop de wet bekrachtigd en afgekondigd wordt door de Koning.

Dispositief

Artikel 1

Artikel 1 van het ontwerp mag vervallen. De definities vervat in artikel 1, 2/, 4/ en 5/, van het ontwerp zijn immers overbodig omdat ze in artikel 2, 4/, 7/ en 8/, van de wet staan. Daarnaast zou het beter zijn artikel 1, 3/, van het ontwerp samen te voegen met artikel 2, eerste lid, van het ontwerp.

Wat 1/ betreft, kan ermee worden volstaan de eerste keer dat de wet in de tekst genoemd wordt, de datum en het opschrift ervan te vermelden, en de woorden "hierna «de wet» te noemen" in te voegen.

Artikel 8

Het eerste lid bepaalt het volgende :

"Het verblijf in een centrum duurt maximaal vijftien dagen en is éénmaal verlengbaar."

In het verslag aan de Koning staat het volgende :

"Deze bepaling doet geen afbreuk aan het principe van artikel 41, § 3 van de wet. Ter herinnering, dit artikel regelt het bijzonder geval van de niet-begeleide minderjarige, die zich aan de grens aanbiedt zonder te beschikken over de documenten die worden vereist door de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen. Deze minderjarige kan in het centrum verblijven voor een duur van maximum vijftien dagen, eventueel verlengbaar met vijf dagen in uitzonderlijke en behoorlijk gemotiveerde omstandigheden. Na afloop van deze termijn is de binnenkomst van de minderjarige op het grondgebied daadwerkelijk indien de terugrijvingsmaatregel niet werd uitgevoerd. De termijn bedoeld in artikel 8 van het ontwerp van koninklijk besluit heeft betrekking op de duur van het verblijf in het centrum voor observatie en oriëntatie, terwijl de termijn bedoeld in artikel 41, § 3, van de wet het administratief statuut van de minderjarige betreft."

Zulk een uitleg is niet overtuigend.

.../...

In artikel 41, § 3, van de wet, is de verblijfsduur voor de niet-begeleide minderjarige in een observatie- en oriëntatiecentrum beperkt tot maximaal vijftien dagen, een periode die met vijf dagen verlengd kan worden in geval van behoorlijk gemotiveerde uitzonderlijke omstandigheden, en die berekend wordt vanaf de twee aanvangsdata die nauwkeurig in de bepaling worden omschreven.

Artikel 8, eerste lid, moet in het licht van deze opmerking worden herzien.

Artikel 15

Artikel 19 van de wet bepaalt dat het huishoudelijk reglement opgemaakt wordt door de minister. Het eerste lid van artikel 15 van het ontwerp, luidens hetwelk de minister het huishoudelijk reglement (opgemaakt door het centrum) goedkeurt, is dan ook in strijd met die wetsbepaling.

Het staat aan de minister die machtiging ten uitvoer te leggen.

Artikel 16

1. Luidens artikel 74 van de wet, bepaalt de Koning de datum van inwerkingtreding van de bepalingen ervan.

Er moet bijgevolg voor gezorgd worden dat het ontworpen besluit en de rechtsgrond ervan (de artikelen 19 en 40, tweede lid, van die wet) gelijktijdig in werking treden.

2. In de bepaling staat dat het besluit in werking treedt op een nog niet nader bepaalde datum.

De steller van het ontwerp moet in staat zijn te wettigen welke specifieke reden er bestaat om af te wijken van de gangbare termijn van inwerkingtreding bepaald door artikel 6, eerste lid, van de wet van 31 mei 1961 betreffende het gebruik der talen in wetgevingszaken, het opmaken, bekendmaken en inwerkingtreden van wetten en verordeningen.

Behoudens een bijzondere motivering, moet bij het vaststellen van de datum van inwerkingtreding er in ieder geval voor gezorgd worden dat eenieder een redelijke termijn wordt gegeven om kennis te nemen van de nieuwe regels. Met deze opmerking moet ook rekening worden gehouden wat betreft de datum van bekendmaking in het Belgisch Staatsblad.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	P. LIÉNARDY,	staatsraad, voorzitter,
	Ph. QUERTAINMONT,	staatsraden,
	P. VANDERNOOT,	
Mevrouw	C. GIGOT,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. R. WIMMER, auditeur.

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

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

C. GIGOT

P. LIÉNARDY