

SV

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 48.638/2/V
DU 26 AOÛT 2010

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, deuxième chambre des vacations, saisi par la Ministre de l'Intérieur, le 30 juillet 2010, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "modifiant l'arrêté royal du 3 juin 2007 portant exécution de l'article XII.VII.18, § 2, alinéa 3, de l'arrêté royal du 30 mars 2001 portant la position juridique du personnel des services de police", a donné l'avis suivant :

Compte tenu du moment où le présent avis est donné, le Conseil d'État attire l'attention sur le fait qu'en raison de la démission du Gouvernement, la compétence de celui-ci se trouve limitée à l'expédition des affaires courantes. Le présent avis est toutefois donné sans qu'il soit examiné si le projet relève bien de la compétence ainsi limitée, la section de législation n'ayant pas connaissance de l'ensemble des éléments de fait que le Gouvernement peut prendre en considération lorsqu'il doit apprécier la nécessité d'arrêter ou de modifier des dispositions réglementaires.

*

* *

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 ci-après.

Examen du projet

Dispositif

Article 2

Interrogée sur la portée exacte de l'article 2 du projet et singulièrement sur la question de savoir si celui-ci n'a pas pour effet de faire, à nouveau, bénéficier les membres du personnel disposant avant le 30 décembre 2000 "du brevet de la formation judiciaire complémentaire octroyant l'accès aux brigades de surveillance et de recherche de gendarmerie" du classement prioritaire qui était le leur par rapport à ceux qui n'étaient pas encore à cette date titulaires dudit brevet à la suite de l'entrée en vigueur rétroactive à la date du 1^{er} avril 2005 de l'arrêté royal du 1^{er} mars 2009 portant modification de l'arrêté royal du 3 juin 2007 portant exécution de l'article XII.VII.18, § 2, alinéa 3, de l'arrêté royal du 30 mars 2001 portant la position juridique du personnel de services de police,

.../...

dont l'exécution a été suspendue par l'arrêt du Conseil d'État n/ 196.212 du 21 septembre 2009, A. DE BRUYCKER c/État belge, la déléguée du ministre a répondu notamment ce qui suit :

"(...) suite à ce projet d'arrêté royal (à l'examen), le classement initialement réalisé sur base de l'arrêté royal du 3 juin 2007 est rétabli tandis qu'un commissionnement des membres du personnel titulaires, avant le 30 décembre 2000, du brevet de la formation judiciaire complémentaire octroyant l'accès aux brigades de surveillance et de recherche de gendarmerie (brevet BSR) est accéléré proportionnellement aux nominations visées à l'article XII.VII.18, § 2/1, PJPol des membres du personnel lauréats 2D au 1^{er} janvier 2009. En conclusion, au regard de ce rétablissement de classement, ce projet d'arrêté royal ne porte pas préjudice aux membres du personnel tels qu'ils avaient été classés sur [la] base de l'arrêté royal du 3 juin 2007 portant exécution de l'article XII.VII.18, § 2, alinéa 3, de l'arrêté royal du 30 mars 2001 portant la position juridique du personnel des services de police".

C'est en ce sens que doit se comprendre, à l'article 2, le membre de phrase "sans préjudice de l'application de l'alinéa 1^{er}".

Article 3

Selon l'article 3, l'arrêté royal en projet "produit ses effets le 1^{er} avril 2006, à l'exception de l'article 2 qui produit ses effets le 1^{er} janvier 2009".

Il en résulte que la rétroactivité prévue au 1^{er} avril 2006 concerne uniquement l'article 1^{er} du projet, qui a pour objet le retrait de l'arrêté royal du 1^{er} mars 2009 précité.

Il n'y a pas lieu de prévoir que l'arrêté royal à l'examen produit ses effets à une date déterminée puisque le retrait de l'arrêté royal du 1^{er} mars 2009 impliquera par définition que l'acte est censé n'avoir jamais existé et n'avoir jamais produit d'effet ⁽¹⁾.

⁽¹⁾ En outre, la date du 1^{er} avril 2006 ne correspond pas à l'article 2 de l'arrêté royal du 1^{er} mars 2009, qui prévoit qu'il "produit ses effets le 1^{er} avril 2005".

En conséquence, l'article 3 du projet sera rédigé comme suit : "L'article 2 produit ses effets le 1^{er} janvier 2009." ⁽²⁾.

⁽²⁾ Concernant l'article 2 du projet, la rétroactivité qui est prévue au 1^{er} janvier 2009 correspond à la date fixée par l'article XII.VII.18, § 2/1, alinéa 2, du PJPol, tel qu'inséré par l'article 8 de la loi du 25 janvier 2010 modifiant l'arrêté royal du 30 mars 2001 portant la position juridique du personnel des services de police (PJPol) en ce qui concerne la nomination au grade de commissionnement de certains membres du personnel de la direction générale de la police judiciaire.

La chambre était composée de

Messieurs	R. ANDERSEN,	premier président du Conseil d'État,
	P. LEWALLE,	conseillers d'État,
	P. VANDERNOOT,	
Madame	A.-C. VAN GEERSDAELE,	greffier.

Le rapport a été présenté par Mme V. SCHMITZ, auditeur adjoint.

LE GREFFIER

LE PREMIER PRÉSIDENT

A.-C. VAN GEERSDAELE

R. ANDERSEN

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 48.638/2/V
VAN 26 AUGUSTUS 2010

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, tweede vakantiekamer, op 30 juli 2010 door de Minister van Binnenlandse Zaken verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van het koninklijk besluit van 3 juni 2007 tot uitvoering van artikel XII.VII.18, § 2, derde lid, van het koninklijk besluit van 30 maart 2001 tot regeling van de rechtspositie van het personeel van de politiediensten", heeft het volgende adviesgegeven :

Rekening houdend met het tijdstip waarop dit advies gegeven wordt, vestigt de Raad van State de aandacht op het feit dat, wegens het ontslag van de regering, de bevoegdheid van deze laatste beperkt is tot het afhandelen van de lopende zaken. Dit advies wordt evenwel gegeven zonder dat wordt nagegaan of dit ontwerp in die beperkte bevoegdheid kan worden ingepast, aangezien de afdeling Wetgeving geen kennis heeft van het geheel van de feitelijke gegevens welke de regering in aanmerking kan nemen als zij te oordelen heeft of het vaststellen of wijzigen van een verordening noodzakelijk is.

*

* *

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.

Onderzoek van het ontwerp

Dispositief

Artikel 2

Op de vraag wat de precieze strekking is van artikel 2 van het ontwerp, en inzonderheid op de vraag of dit niet tot gevolg heeft dat personeelsleden die vóór 30 december 2000 beschikten over "het brevet van de aanvullende gerechtelijke opleiding dat toegang verleende tot de bewakings en opsporingsbrigades van de rijkswacht" opnieuw de prioritaire rangschikking genieten die ze genoten ten opzichte van degenen die op die datum nog niet in het bezit waren van dat brevet als gevolg van de inwerkingtreding met terugwerkende kracht tot 1 april 2005 van het koninklijk besluit van

.../...

1 maart 2009 tot wijziging van het koninklijk besluit van 3 juni 2007 tot uitvoering van artikel XII.VII.18, § 2, derde lid, van het koninklijk besluit van 30 maart 2001 tot regeling van de rechtspositie van het personeel van de politiediensten, waarvan de tenuitvoerlegging geschorst is bij arrest nr. 196.212 van de Raad van State d.d. 21 september 2009, A. DE BRUYCKER tegen de Belgische Staat, heeft de gemachtigde van de minister het volgende geantwoord :

"(...) suite à ce projet d'arrêté royal (à l'examen), le classement initialement réalisé sur base de l'arrêté royal du 3 juin 2007 est rétabli tandis qu'un commissionnement des membres du personnel titulaires, avant le 30 décembre 2000, du brevet de la formation judiciaire complémentaire octroyant l'accès aux brigades de surveillance et de recherche de gendarmerie (brevet BSR) est accéléré proportionnellement aux nominations visées à l'article XII.VII.18, § 2/1, PJPOL des membres du personnel lauréats 2D au 1^{er} janvier 2009. En conclusion, au regard de ce rétablissement de classement, ce projet d'arrêté royal ne porte pas préjudice aux membres du personnel tels qu'ils avaient été classés sur [la] base de l'arrêté royal du 3 juin 2007 portant exécution de l'article XII.VII.18, § 2, alinéa 3, de l'arrêté royal du 30 mars 2001 portant la position juridique du personnel des services de police".

Het zinsdeel "onverminderd de toepassing van het eerste lid" in artikel 2 moet in die zin worden verstaan.

Artikel 3

Luidens artikel 3 heeft het ontworpen koninklijk besluit "uitwerking met ingang van 1 april 2006, met uitzondering van artikel 2 dat uitwerking heeft met ingang van 1 januari 2009".

Daaruit volgt dat de geplande terugwerking tot 1 april 2006 alleen geldt voor artikel 1 van het ontwerp, dat strekt tot de intrekking van het voornoemde koninklijk besluit van 1 maart 2009.

Het heeft geen zin om te bepalen dat het voorliggende koninklijk besluit uitwerking heeft met ingang van een bepaalde datum, aangezien de intrekking van het koninklijk besluit van 1 maart 2009 automatisch betekent dat de handeling geacht wordt nooit te hebben bestaan en nooit gevolgen te hebben gehad ⁽¹⁾.

Artikel 3 van het ontwerp moet bijgevolg als volgt worden gesteld :
"Artikel 2 heeft uitwerking met ingang van 1 januari 2009" ⁽²⁾.

⁽¹⁾ Bovendien is de datum van 1 april 2006 niet in overeenstemming met artikel 2 van het koninklijk besluit van 1 maart 2009, dat bepaalt dat dat koninklijk besluit "uitwerking heeft met ingang van 1 april 2005".

⁽²⁾ Wat artikel 2 van het ontwerp betreft is de terugwerking tot 1 januari 2009 waarin is voorzien, in overeenstemming met de datum vastgesteld bij artikel XII.VII.18, § 2/1, tweede lid, van het RPPol, zoals ingevoegd bij artikel 8 van de wet van 25 januari 2010 tot wijziging van het koninklijk besluit van 30 maart 2001 tot regeling van de rechtspositie van het personeel van de politiediensten (RPPol) wat betreft de benoeming in de graad van aanstelling van bepaalde personeelsleden van de algemene directie van de gerechtelijke politie.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	R. ANDERSEN,	eerste voorzitter van de Raad van State,
	P. LEWALLE,	staatsraden,
	P. VANDERNOOT,	
Mevrouw	A.-C. VAN GEERSDAELE,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. V. SCHMITZ, adjunct-auditeur.

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

DE GRIFFIER

DE EERSTE VOORZITTER

A.-C. VAN GEERSDAELE

R. ANDERSEN