



CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

avis 69.883/4
du 20 septembre 2021

advies 69.883/4
van 20 september 2021

sur

over

un avant-projet de loi
‘modifiant la loi du
15 décembre 1980 sur l’accès
au territoire, le séjour,
l’établissement et
l’éloignement des étrangers en
ce qui concerne la
détermination du modèle de
certificat médical devant être
utilisé obligatoirement lors de
l’introduction d’une demande
d’autorisation de séjour sur
base de l’article 9ter’

een voorontwerp van wet ‘tot
wijziging van de wet van
15 december 1980 betreffende
de toegang tot het grondgebied,
het verblijf, de vestiging en de
verwijdering van
vreemdelingen wat betreft de
bepaling van het model van
medisch getuigschrift dat
verplicht moet worden gebruikt
bij de indiening van een
aanvraag om machtiging tot
verblijf op grond van
artikel 9ter’

Le 9 juillet 2021, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Secrétaire d'État à l'Asile et la Migration, chargé de la Loterie nationale, adjoint à la Ministre de l'Intérieur, des Réformes institutionnelles et du Renouveau démocratique à communiquer un avis, dans un délai de trente jours prorogé de plein droit * jusqu'au 25 août 2021, sur un avant-projet de loi 'modifiant la loi du 15 décembre 1980 sur l'accès au territoire, le séjour, l'établissement et l'éloignement des étrangers en ce qui concerne la détermination du modèle de certificat médical devant être utilisé obligatoirement lors de l'introduction d'une demande d'autorisation de séjour sur base de l'article 9ter'.

L'avant-projet a été examiné par la quatrième chambre le 20 septembre 2021. La chambre était composée de Martine BAGUET, président de chambre, Luc CAMBIER et Bernard BLERO, conseillers d'État, et Charles-Henri VAN HOVE, greffier assumé.

Le rapport a été présenté par Julien GAUL, auditeur adjoint.

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

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 20 septembre 2021.

*

* Ce délai résulte de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2^o, *in fine*, des lois 'sur le Conseil d'État', coordonnées le 12 janvier 1973 qui précise que ce délai est prolongé de plein droit de quinze jours lorsqu'il prend cours du 15 juillet au 31 juillet ou lorsqu'il expire entre le 15 juillet et le 15 août.

Op 9 juli 2021 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Staatssecretaris voor Asiel en Migratie, belast met de Nationale Loterij, toegevoegd aan de Minister van Binnenlandse Zaken, Institutionele Hervormingen en Democratische Vernieuwing verzocht binnen een termijn van dertig dagen van rechtswege* verlengd tot 25 augustus 2021 een advies te verstrekken over een voorontwerp van wet ‘tot wijziging van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen wat betreft de bepaling van het model van medisch getuigschrift dat verplicht moet worden gebruikt bij de indiening van een aanvraag om machtiging tot verblijf op grond van artikel 9ter’.

Het voorontwerp is door de vierde kamer onderzocht op 20 september 2021. De kamer was samengesteld uit Martine BAGUET, kamervoorzitter, Luc CAMBIER en Bernard BLERO, staatsraden, en Charles-Henri VAN HOVE, toegevoegd griffier.

Het verslag is uitgebracht door Julien GAUL, adjunct-auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Martine BAGUET.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 20 september 2021.

*

* Deze verlenging vloeit voort uit artikel 84, § 1, eerste lid, 2°, *in fine*, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, waarin wordt bepaald dat deze termijn van rechtswege verlengd wordt met vijftien dagen wanneer hij begint te lopen tussen 15 juli en 31 juli of wanneer hij verstrijkt tussen 15 juli en 15 augustus.

Comme la demande d'avis est introduite sur la base de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2^o, des lois 'sur le Conseil d'État', coordonnées le 12 janvier 1973, la section de législation limite son examen au fondement juridique de l'avant-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, l'avant-projet appelle l'observation suivante.

L'article 9^{ter}, alinéa 4, de loi du 15 décembre 1980 'sur l'accès au territoire, le séjour, l'établissement et l'éloignement des étrangers' prévoit que le modèle de certificat médical que l'étranger doit transmettre dans le cadre de l'application cette disposition est déterminé par le Roi, par arrêté délibéré en Conseil des ministres.

L'article 2 de l'avant-projet entend modifier cette disposition en prévoyant que le modèle de certificat médical est mis à disposition par l'Office des étrangers sur son site internet.

Ainsi rédigée, la disposition ne confie pas à l'Office des étrangers le pouvoir d'arrêter le modèle de ce certificat, mais uniquement la mission de le mettre à disposition des intéressés via son site internet.

En vertu des principes constitutionnels relatifs à l'exercice des pouvoirs, il appartient en principe au Roi, ou au ministre qu'il délègue à cette fin, et non à l'Office des étrangers, d'arrêter le modèle d'un tel certificat. Par ailleurs, la détermination de l'administration compétente pour mettre un formulaire à disposition sur son site internet relève des modalités d'organisation des services qui dépendent du pouvoir exécutif, soit une matière qui relève en principe des prérogatives du pouvoir exécutif et qu'il n'appartient en conséquence pas au législateur de régler.

Il convient dès lors, dans l'article 9^{ter}, § 1^{er}, alinéa 4, en projet, de remplacer les mots « mis à disposition par l'Office des étrangers sur son site internet » par les mots « arrêté par le Roi ». Il appartiendrait alors au Roi, ou au ministre qu'il aura délégué à cette fin, d'établir le modèle de certificat médical et de confier à l'Office des étrangers la mission de mettre ce certificat à la disposition des intéressés sur son site internet.

*

[‡] S'agissant d'un avant-projet de loi, on entend par « fondement juridique » la conformité aux normes supérieures.

Aangezien de adviesaanvraag ingediend is op basis van artikel 84, § 1, eerste lid, 2°, van de wetten ‘op de Raad van State’, gecoördineerd op 12 januari 1973, beperkt de afdeling Wetgeving overeenkomstig artikel 84, § 3, van de voornoemde gecoördineerde wetten haar onderzoek tot de rechtsgrond van het voorontwerp[‡], de bevoegdheid van de steller van de handeling en de te vervullen voorafgaande vormvereisten.

Wat die drie punten betreft, geeft het voorontwerp aanleiding tot de volgende opmerking.

Artikel 9ter, vierde lid, van de wet van 15 december 1980 ‘betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen’ bepaalt dat het model van medisch getuigschrift dat de vreemdeling moet bezorgen in het kader van de toepassing van die bepaling, door de Koning wordt vastgesteld bij een besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad.

Artikel 2 van het voorontwerp strekt ertoe die bepaling aldus te wijzigen dat erin wordt bepaald dat het model van medisch getuigschrift op de website van de Dienst Vreemdelingenzaken ter beschikking wordt gesteld.

Zoals die bepaling is geredigeerd, verleent ze aan de Dienst Vreemdelingenzaken niet de bevoegdheid om het model van dat getuigschrift vast te stellen, maar enkel de bevoegdheid om het op zijn website ter beschikking van de belanghebbenden te stellen.

Krachtens de grondwettelijke beginselen inzake de uitoefening der machten staat het in principe aan de Koning, of aan de minister die Hij daartoe machtigt, en niet aan de Dienst Vreemdelingenzaken, om het model van een dergelijk getuigschrift vast te stellen. Bovendien valt het bepalen van de dienst die bevoegd is om op zijn website een formulier ter beschikking te stellen, onder de nadere regels voor het organiseren van de diensten die van de uitvoerende macht afhangen, het gaat namelijk om een aangelegenheid die in beginsel tot de prerogatieven van de uitvoerende macht behoort en het komt de wetgever derhalve niet toe die aangelegenheid te regelen.

[‡] Aangezien het om een voorontwerp van wet gaat, wordt onder “rechtsgrond” de overeenstemming met de hogere rechtsnormen verstaan.

In het ontworpen artikel 9*ter*, § 1, vierde lid, dienen de woorden “dat op de website van de Dienst Vreemdelingenzaken ter beschikking wordt gesteld” te worden vervangen door de woorden “dat door de Koning wordt vastgesteld”. Het zou dan aan de Koning, of aan de minister die Hij daartoe zou hebben gemachtigd, zijn om het model van het medisch getuigschrift vast te stellen en om aan de Dienst Vreemdelingenzaken de opdracht te geven om dat model van getuigschrift op zijn website ter beschikking van de belanghebbenden te stellen.

LE GREFFIER – DE GRIFFIER

LE PRÉSIDENT – DE VOORZITTER

Charles-Henri VAN HOVE

Martine BAGUET