

B.13. Indem dem NIKIV erlaubt wird, den Versicherungsanstalten die Verpflichtung aufzuerlegen, die Beträge, die sie an die Laboratorien zu entrichten haben, als Garantie für die durch die Laboratorien dem NIKIV geschuldeten Beträge einzubehalten, ergreift der Gesetzgeber eine Maßnahme mit doppelter Tragweite.

Einerseits organisiert er eine besondere Art der Sicherungsbeschlagnahme, die den Rahmen der in den Artikeln 1445 bis 1460 des Gerichtsgesetzbuches festgelegten Formalitäten übersteigt. Andererseits weicht der Gesetzgeber von Artikel 1410 § 2 5° des Gerichtsgesetzbuches ab, dem zufolge gemäß der Auslegung, die der Kassationshof in seinen Urteilen vom 26. Januar 1987 und 15. März 1990 vermittelt hat, die von den Versicherungsanstalten den Laboratorien geschuldeten Beträge unpfändbar sind.

Der Gesetzgeber führt somit einen zweifachen Behandlungsunterschied ein, und zwar einerseits zwischen den Personen, die ein Laboratorium für klinische Biologie betreiben, und den anderen Personen, deren Schuldforderungen nur unter Beachtung der in den Artikeln 1445 bis 1460 des Gerichtsgesetzbuches auferlegten Formvorschriften einbehalten werden können, und andererseits zwischen den Laboratorien für klinische Biologie und den übrigen Gläubigern von für ärztliche Leistungen geschuldeten Beträgen, die durch Artikel 1410 § 2 5° des Gerichtsgesetzbuches geschützt sind.

B.14. Unter den Laboratorien für klinische Biologie und den zwei vorgenannten Kategorien von Personen gibt es allerdings einen objektiven Unterschied, denn gewisse Laboratorien haben dem NIKIV beträchtliche Geldsummen zu entrichten. Der Gesetzgeber kann, ohne eine Diskriminierung ins Leben zu rufen, das NIKIV gegen das Risiko der Zahlungsunfähigkeit der Laboratorien schützen, indem er in dem zu B.13 beschriebenen Sinne vom gemeinen Recht abweicht.

B.15. Solche Maßnahmen wären übermäßig, wenn sie den Laboratorien jegliche Verteidigungsmittel gegen willkürliche Einbehaltungen versagen würden. Aus der zu B.11 beschlossenen teilweisen Nichtigerklärung ergibt sich jedoch, daß die Laboratorien die Einbehaltung, von der sie betroffen sind, vor Gericht werden anfechten können und daß der zu ihren Gunsten ergangenen Entscheidung nicht die Rechtskraft aberkannt wird, die kraft Artikel 23 des Gerichtsgesetzbuches seit der Urteilsverkündung damit verbunden ist.

B.16. Da die angefochtenen Bestimmungen offensichtlich Sicherungsmaßnahmen organisieren, die in angemessener Weise gerechtfertigt sind und richterlich geprüft werden können, weichen sie nicht von der Gleichheit der Gläubiger der Laboratorien ab, führen keinerlei Enteignung ein, beeinträchtigen nicht in übermäßiger Weise die Handels- und Gewerbefreiheit der Betreiber eines Laboratoriums und erlegen ihrer Vereinigungsfreiheit keinerlei Beschränkung auf. Sie tun den Rechten und Freiheiten, die durch die in den Klagegründen angeführten Bestimmungen gewährleistet werden, demzufolge keinen Abbruch.

B.17. Die Klagegründe sind unbegründet.

Aus diesen Gründen:

Der Hof

- erklärt in Artikel 28 1° und 2° des Gesetzes vom 30. März 1994 über soziale Bestimmungen und demzufolge in Artikel 61 § 6 Absatz 3 und in Artikel 61 § 7 Absatz 4 sowie in Artikel 61 § 15 Absatz 3 und in Artikel 61 § 16 Absatz 4 des am 14. Juli 1994 koordinierten Gesetzes bezüglich der Pflichtversicherung für ärztliche Versorgung und Entschädigungen die Wortfolge « und zwar bis zum Tag der an das vorgenannte Institut erfolgten Notifikation einer für das Institut ungünstigen rechtskräftigen gerichtlichen Entscheidung zur Hauptsache bezüglich dieser Beträge » für nichtig;

- weist die Klagen im übrigen zurück.

Verkündet in französischer, niederländischer und deutscher Sprache, gemäß Artikel 65 des Sondergesetzes vom 6. Januar 1989 über den Schiedshof, in der öffentlichen Sitzung vom 14. Dezember 1995.

Der Kanzler,

L. Potoms.

Der Vorsitzende,

M. Melchior.

ARBITRAGEHOF

N. 96 - 2

[C - 21456]

Arrest nr. 81/95 van 14 december 1995

Rolnummers 782, 793 en 795 tot 799

In zake : de beroepen tot gedeeltelijke vernietiging van :

- de wet van 20 mei 1994 inzake de rechtstoestanden van het militair personeel,

- de wet van 20 mei 1994 houdende statuut van de militairen korte termijn.

Het Arbitragehof,

samengesteld uit de voorzitters L. De Grève en M. Melchior, en de rechters P. Martens, G. De Baets, E. Cerehe, H. Coremans en A. Arts, bijgestaan door de griffier L. Potoms, onder voorzitterschap van voorzitter L. De Grève,

wijst na beraad het volgende arrest :

I. *Onderwerp van de beroepen*

A. Bij verzoekschrift dat aan het Hof is toegezonden bij op 8 november 1994 ter post aangetekende brief en ter griffie is ingekomen op 9 november 1994, is beroep tot vernietiging ingesteld van artikel 89 van de wet van 20 mei 1994 inzake de rechtstoestanden van het militair personeel, bekendgemaakt in het *Belgisch Staatsblad* van 21 juni 1994, door Jean-Noël Wolters, tijdelijk officier van het actief kader der krijgsmachten, wonende te 8434 Westende, Santhovenstraat 7.

Die zaak is ingeschreven onder nummer 782 van de rol van het Hof.

B. Bij verzoekschriften die aan het Hof zijn toegezonden bij op 14, 19, 20 en 21 december 1994 ter post aangetekende brieven en ter griffie zijn ingekomen op 15, 20, 21 en 22 december 1994, is beroep tot gehele of gedeeltelijke vernietiging ingesteld van :

a. de artikelen 73, 2°, en 100, 1° en 2°, van de wet van 20 mei 1994 inzake de rechtstoestanden van het militair personeel, bekendgemaakt in het *Belgisch Staatsblad* van 21 juni 1994, door de v.z.w. Vereniging van Officieren in Actieve Dienst (V.O.A.D.), met zetel te 1000 Brussel, Karmelietenstraat 24;

- b. artikel 13 van voormelde wet, door Philippe Vande Castele, wonende te 2900 Schoten, Klampereedreef 7;
- c. - de artikelen 19, 27, 51, 64 en 65 van voormelde wet,
 - de artikelen 22, 23, 27 en 34 van de wet van 20 mei 1994 houdende statuut van de militairen korte termijn, bekendgemaakt in het *Belgisch Staatsblad* van 21 juni 1994, door de v.z.w. Vereniging van Officieren in Actieve Dienst, voornoemd, de v.z.w. Koninklijk Onderling Verbond der Belgische Onderofficieren (K.O.V.B.O.O.), die keuze van woonplaats heeft gedaan te 1040 Brussel, Milcampsiaan 77, Jean-Michel Carion, wonende te 5140 Sombreffe, rue Potriau 17, Paul Bleyfuesz, Guido Berwouts en Pascal Mangon, die allen keuze van woonplaats hebben gedaan te 1040 Brussel, Milcampsiaan 77;
- d. artikel 89 van de *sub a* vermelde wet, door Alain Covyn, wonende te 5100 Naninne, rue des Boettes 4, Luc Bamps, wonende te 3650 Dilsen-Rotem, Emiel Dorlaan 27a, Olivier Gerardy, wonende te 6600 Bastenaken, rue du Vieux Moulin 5, Jean-Noël Wolters, wonende te 8434 Westende, Santhovenstraat 7, de v.z.w. Vereniging van Officieren in Actieve Dienst, de v.z.w. Koninklijk Onderling Verbond der Belgische Onderofficieren en Pascal Mangon, allen voornoemd;
- e. de *sub d* vermelde norm, door Dany Jaupart, wonende te 6230 Pont-à-Celles, rue des Collines 45;
- f.- de artikelen 5, 6, 13, 27, 51, 77.3° en 86 van de *sub a* vermelde wet,
 - de artikelen 1, tweede lid, en 14.1, tweede lid, van voormelde wet houdende statuut van de militairen korte termijn, door de v.z.w. Vereniging van Officieren in Actieve Dienst, de v.z.w. Koninklijk Onderling Verbond der Belgische Onderofficieren, Jean-Michel Carion, Paul Bleyfuesz en Guido Berwouts, allen voornoemd.
- De zaken *sub a*, *b*, *c*, *d*, *e* en *f* zijn ingeschreven respectievelijk onder de nummers 793, 795, 796, 797, 798 en 799 van de rol van het Hof.

II. De rechtspleging

a. De zaak met rolnummer 782

Bij beschikking van 9 november 1994 heeft de voorzitter in functie de rechters van de zetel aangewezen overeenkomstig de artikelen 58 en 59 van de bijzondere wet van 6 januari 1989 op het Arbitragehof.

De rechters-verslaggevers hebben geoordeeld dat er geen aanleiding was om artikel 71 of 72 van de organieke wet toe te passen.

Bij beschikking van 24 november 1994 heeft het Hof de zetel aangevuld met rechter A. Arts, gelet op de inruststelling van een Nederlandstalige rechter van de zetel.

Van het beroep is kennisgegeven overeenkomstig artikel 76 van de organieke wet bij op 2 december 1994 ter post aangetekende brieven.

Het bij artikel 74 van de organieke wet voorgeschreven bericht is bekendgemaakt in het *Belgisch Staatsblad* van 9 december 1994.

De Ministerraad, Wetstraat 16, 1000 Brussel, heeft een memorie ingediend bij op 18 januari 1995 ter post aangetekende brief.

b. De zaken met rolnummers 782, 793 en 795 tot 799

Bij beschikkingen van 15, 20, 21 en 22 december 1994 heeft de voorzitter in functie de rechters van de zetels in de zaken met rolnummers 793 en 795 tot 799 aangewezen overeenkomstig de artikelen 58 en 59 van de bijzondere wet van 6 januari 1989 op het Arbitragehof.

Bij beschikking van 22 december 1994 heeft het Hof de zaken met rolnummers 782, 793 en 795 tot 799 samengevoegd.

Van de beroepen met rolnummers 793 en 795 tot 799 is kennisgegeven overeenkomstig artikel 76 van de organieke wet bij op 2 februari 1995 ter post aangetekende brieven; bij dezelfde brieven is kennisgegeven van de beschikking tot samenvoeging.

Het bij artikel 74 van de organieke wet voorgeschreven bericht is bekendgemaakt in het *Belgisch Staatsblad* van 3 februari 1995 voor dezelfde beroepen.

Memories zijn ingediend door :

- A. Beerts, die keuze van woonplaats doet bij Beerts & Scheepers, Sint-Truidensterweg 241, 3700 Tongeren, bij op 6 maart 1995 ter post aangetekende brief;

- de Ministerraad, bij op 20 maart 1995 ter post aangetekende brief.

Van die memories is kennisgegeven overeenkomstig artikel 89 van de organieke wet bij op 31 maart 1995 ter post aangetekende brieven.

Bij beschikking van 27 april 1995 heeft de voorzitter in functie vastgesteld dat rechter E. Cerexhe wettig verhinderd was en als lid van de zetel werd vervangen door rechter R. Henneuse, enkel en alleen om het Hof ertoe in staat te stellen te beslissen over de in artikel 109 van de organieke wet bepaalde termijnverlenging.

Bij beschikkingen van 27 april 1995 en van 25 oktober 1995 heeft het Hof de termijn waarbinnen het arrest moet worden gewezen, verlengd tot respectievelijk 8 november 1995 en 8 mei 1996.

Memories van antwoord zijn ingediend door :

- L. Bamps, bij op 28 april 1995 ter post aangetekende brief;

- de v.z.w. V.O.A.D., bij op 2 mei 1995 ter post aangetekende brief;

- Ph. Vande Castele, bij op 2 mei 1995 ter post aangetekende brief;

- verzoekers in de zaak met rolnummer 796, bij op 2 mei 1995 ter post aangetekende brief;

- verzoekers in de zaak met rolnummer 799, bij op 2 mei 1995 ter post aangetekende brief;

- A. Beerts, bij op 3 mei 1995 ter post aangetekende brief;

- J.-N. Wolters, bij op 5 mei 1995 ter post aangetekende brief.

Bij beschikking van 6 juli 1995 heeft het Hof de zaken in gereedheid verklaard en de dag van de terechtzitting bepaald op 14 september 1995.

Van die beschikking is kennisgegeven aan de partijen en hun advocaten bij op 6 juli 1995 ter post aangetekende brieven.

Op de openbare terechtzitting van 14 september 1995 :

- zijn verschenen :
- . Ph. Vande Castele, in eigen persoon en voor de v.z.w. V.O.A.D.;
- . J.-N. Wolters, in eigen persoon;
- . L. Bamps, in eigen persoon;
- . D. Jaupart, in eigen persoon;
- . O. Gerardy, in eigen persoon;
- . F. Beun, voor de v.z.w. K.O.V.B.O.O.;
- . J.-M. Carion, in eigen persoon;
- . P. Bleyfuesz, in eigen persoon;
- . J.-M. Mangon, in eigen persoon;
- . A. Beerts, in eigen persoon;
- . luitenant-kolonel J. Govaert en commandant R. Gerits, voor de Ministerraad;
- hebben de rechters-verslaggevers G. De Baets en P. Martens verslag uitgebracht;
- zijn de partijen gehoord;
- zijn de zaken in beraad genomen.

De rechtspleging is gevoerd overeenkomstig de artikelen 62 en volgende van de organieke wet, die betrekking hebben op het gebruik van de talen voor het Hof.

III. *In rechte*

- A -

In de zaken met rolnummers 782, 797 en 798

A.1.1. De verzoekende partijen in de zaken met rolnummers 782, 797 en 798 vorderen de vernietiging van artikel 89 van de wet van 20 mei 1994 inzake de rechtstoestanden van het militair personeel, dat artikel 61 van de wet van 21 december 1990 houdende statuut van de kandidaat-militairen van het actief kader vervangt.

De middelen zijn evenwel slechts gericht tegen de paragrafen 3 en 4 van het nieuwe artikel 61 van de wet van 21 december 1990 houdende statuut van de kandidaat-militairen van het actief kader.

Zij wensen, ten aanzien van artikel 61, § 3, van de wet van 21 december 1990 houdende statuut van de kandidaat-militairen van het actief kader, van het beroep tot vernietiging uit te sluiten, de woorden « De overgangen van de militairen die in dit artikel bedoeld zijn, gebeuren volgens de regels en de procedure vastgelegd in ». Die passage bevestigt op nuttige wijze het principe van de overgang van alle tijdelijke officieren naar het aanvullingskader.

Subsidiair vorderen de verzoekende partijen de vernietiging van de woorden « en de uitvoeringsbesluiten ervan » in artikel 61, § 3, van de wet van 21 december 1990 houdende statuut van de kandidaat-militairen van het actief kader.

Standpunt van de verzoekende partijen

Ten aanzien van de ontvankelijkheid

Belang van de verzoekende partijen

A.1.2.1. Verzoekers Covyn en Jaupart waren gedurende tien jaar tijdelijk officier bij de landmacht en zijn na het beëindigen van hun wederdienstnemingen nog steeds werkloos. Verzoeker Bamps was eveneens gedurende tien jaar tijdelijk officier. Verzoeker Wolters is thans, en dit nog tot 30 september 1995, tijdelijk officier. Verzoeker Gerardy was tijdelijk onderofficier en verzoeker Mangon is nog steeds, en dit tot 18 oktober 1995, tijdelijk vrijwilliger. Alle verzoekers, met uitzondering van Mangon, namen respectievelijk deel aan examens om over te gaan naar het kader van de beroeps- of de aanvullings(onder)officieren doch kwamen niet voor benoeming in aanmerking en hebben tegen die beslissingen rechtsplegingen bij de Raad van State hangende. Verzoeker Mangon nam met hetzelfde gevolg slechts deel aan examens voor de overgang naar het beroepskader, aangezien voor zijn rang niet in een aanvullingskader is voorzien.

A.1.2.2. De verzoekende partijen Vereniging van Officieren in Actieve Dienst en Koninklijk Onderling Verbond der Belgische Onderofficieren, beide verenigingen zonder winstoogmerk, behartigen de belangen van alle categorieën van militairen. Hun statuten bepalen als doelstellingen « de verdediging te verzekeren van de rechtmatige belangen van de officieren van de krijgsmacht » (artikel 3 van de statuten van de eerste verzoekende vereniging zonder winstoogmerk) en « om het even welke activiteit te ontplooiën die van aard is de verdediging te verzekeren van de rechten en beroeps-, sociale en materiële belangen van haar leden » (artikel 3 van de statuten van de tweede verzoekende vereniging zonder winstoogmerk). De beslissingen om in rechte te treden voor het Hof werden door de raden van bestuur genomen op 25 november en 13 december 1994.

Ontvankelijkheid ratione temporis

A.1.2.3. De verzoekschriften werden binnen de termijn ingesteld, ofschoon de bestreden bepaling, die geldt met terugwerkende kracht tot 1 januari 1991, het vroegere artikel 61 van de wet van 21 december 1990 bevestigt.

Ten gronde

A.1.2.4. De verzoekende partijen voeren een discriminatie aan tussen de verschillende categorieën van tijdelijke militairen, naargelang zij op 1 januari 1991 een dienstanciënniteit hadden van meer of minder dan vier jaar, aangezien zij die op de dag van de inwerkingtreding van de wet minder dan vier jaar in dienst zijn, van ambtswege worden opgenomen bij de aanvullingsmilitairen, indien zij geslaagd zijn voor een (vereenvoudigde en meer objectieve) taalproef en een professionele proef, terwijl de tijdelijke militairen van wie de dienstanciënniteit meer dan vier jaar bedraagt, worden opgenomen in het aanvullingskader « volgens de regels en de procedure vastgelegd in de Wet van 13 juli 1976 en de uitvoeringsbesluiten ervan », wat impliceert dat zij, ten gevolge van de hogere moeilijkheidsgraad van de proeven, moeilijker tot het aanvullingskader konden toetreden.

Het onderscheid tussen beide categorieën van tijdelijke militairen berust op een nieuw en kunstmatig criterium en mist elke pertinentie en logische verantwoording. Tevens is er een onevenredigheid tussen het middel en het doel.

A.1.2.5. Het onderscheid tussen tijdelijke officieren die voor of na 1 januari 1987 in dienst zijn getreden is niet objectief, niet pertinent en niet logisch verantwoord. Het herstel van de « piramide van het personeel » diende te geschieden door een wijziging van de personeelsformatie. Het criterium van de anciënniteit is overigens niet pertinent

omdat, vanwege de minimum- en de maximumleeftijd van aanwerving, een « oudere » officier pas 22 jaar kan zijn (indien vier jaar anciënniteit) en een « jongere » officier 36 jaar (met nog geen vier jaar anciënniteit). Om zijn doel te bereiken had de wetgever andere opties kunnen overwegen.

Voor verzoeker Mangon is de toestand nog meer arbitrair omdat hij onder de gelding van de wet van 13 juli 1976 geen mogelijkheid had om over te gaan naar het aanvullingskader.

A.1.2.6. De verzoekende partijen voeren ook subsidiair een middel aan tegen de woorden « en de uitvoeringsbesluiten ervan » in artikel 61, § 3, van de wet van 21 december 1990 zoals gewijzigd door de wet van 20 mei 1994, omdat elke op artikel 159 van de Grondwet gebaseerde rechterlijke controle op die uitvoeringsbesluiten uitgesloten wordt, aangezien die besluiten, die voor de oudere tijdelijke officieren de niet-objectieve criteria voor overgang naar het aanvullingskader bepalen, werden verheven tot een wetskrachtige norm die ontsnapt aan de toepassing van artikel 159 van de Grondwet.

A.1.2.7. De bestreden bepalingen voeren bovendien een discriminatie in doordat de « oudere » tijdelijke militairen door de minister op grond van thans wettelijk bekrachtigde koninklijk besluiten dienen toegelaten te worden tot deelname aan de (subjectieve) examens, terwijl de jongere militairen automatisch worden ingeschreven voor deelname.

A.1.2.8. Ten slotte voeren de verzoekende partijen nog een middel aan tegen artikel 61, § 4, van de wet van 21 december 1990 houdende statuut van de kandidaat-militairen van het actief kader, in zoverre die bepaling afbreuk doet aan het recht om de rechtscolleges te adriëren en aldus verhindert dat onwettige besluiten en instructienota's worden bestreden.

Standpunt van de Ministerraad

Ten aanzien van de ontvankelijkheid

Ontvankelijkheid ratione temporis

A.1.3.1. De bestreden bepaling is een interpretatieve wetsbepaling, die geen wijziging aanbrengt in de oorspronkelijke bepalingen van artikel 61, derde lid (thans § 3), van de wet van 21 december 1990. Bij die wet werd het tijdelijk kader afgeschaft, maar werden tevens een aantal overgangs- en begeleidingsmaatregelen uitgewerkt, uitgaande van de vaststelling dat niet alle, doch slechts een gedeelte van de tijdelijken kon worden opgenomen in het statutair stelsel. De bepaling dat de recentst aangeworven militairen zouden worden opgenomen in het aanvullingskader was redelijk verantwoord omdat zij in een lagere hiërarchie stonden, zij nog niet hadden kunnen deelnemen aan overgangsexamens en zij enkel naar het aanvullings- en niet langer naar het beroepskader konden overgaan.

Ontvankelijkheid van de door de verenigingen zonder winstoogmerk ingestelde beroepen

A.1.3.2. De vertegenwoordiger van de v.z.w. V.O.A.D. kan als officier die de actieve dienst heeft verlaten, geen effectief lid of bestuurder van de vereniging zonder winstoogmerk zijn en heeft geen specifieke procesbevoegdheid gekregen met toepassing van artikel 13 van de statuten.

A.1.3.3. Op grond van artikel 10 van de statuten van de v.z.w. K.O.V.B.O.O. kan één bestuurder alleen, zonder machtiging van alle bestuurders, niet optreden als procesvertegenwoordiger. De optredende bestuurder is bovendien niet op rechtsgeldige wijze secretaris, zodat het door de betrokkene mede ondertekende stuk niet rechtsgeldig is. Ten slotte blijkt uit artikel 10, e), derde lid, van de statuten dat de rechtsvordering slechts kan worden ingesteld door de voorzitter of de gedelegeerd bestuurder, zodat de raad van bestuur er niet over kan beschikken ten voordele van een derde.

A.1.3.4. Het belang van verzoeker Mangon is onbegrijpelijk en de vraag rijst in hoeverre de Franstalige verzoekers Jaupart, Gerardy en Mangon de taalwetgeving hebben gerespecteerd wat de taal van hun verzoekschrift betreft.

Bijzondere excepties bij het eerste verzoek tot vernietiging

A.1.3.5. Het door de verzoekende partijen gekritiseerde onderscheid vloeit voort uit de artikelen 61 en 62 van de wet van 21 december 1990 houdende statuut van de kandidaat-militairen van het actief kader, terwijl het bestreden artikel 89 van de wet van 20 mei 1994 inzake de rechtstoestanden van het militair personeel enkel te beschouwen is als een interpretatieve bepaling van voormeld artikel 61. Bovendien wordt enkel kritiek geleverd op interpretatieve bepalingen die moeten worden geacht steeds deel te hebben uitgemaakt van de wet sedert het ontstaan ervan.

A.1.3.6. Het beroep tot vernietiging beoogt in wezen een nieuwe en gunstiger regeling uit te werken voor de oudere tijdelijke militairen, waardoor andere doelstellingen worden verwezenlijkt dan die welke de wetgever heeft beoogd, zodat het Hof zich op het domein van de opportuniteitsbeoordeling zou begeven. Aangezien een vernietiging van de bestreden bepaling de verzoekende partijen niet nader tot hun doel zal brengen, hebben zij geen belang bij hun vordering.

Bijzondere excepties bij het tweede verzoek

A.1.3.7. De verzoekende partijen leveren slechts kritiek op uitvoeringsbesluiten en administratieve richtlijnen, doch niet op een wettelijke tekst. Bovendien kwamen de bestreden woorden « en de uitvoeringsbesluiten ervan » reeds voor in het oorspronkelijke artikel 61, zodat het beroep *ratione temporis* niet ontvankelijk is. Tenslotte zal een eventuele vernietiging van die woorden evenmin de rechtstoestand van de verzoekende partijen verbeteren, vermits na de verwijdering van die woorden de desbetreffende administratieve overheidsakten verder blijven bestaan.

Ten gronde

A.1.3.8. Het eerste middel mist feitelijke grondslag, enerzijds, omdat er wel degelijk een verband van evenredigheid is tussen doel en middelen, anderzijds, omdat het beginsel van de veranderlijkheid van de dienst in het licht van het openbaar belang wordt geëerbiedigd. Het onderscheidingscriterium is objectief en de verschillende behandeling aanvaardbaar : inzet van jongere militairen en invoering van een overgangsstelsel op basis van sociale overwegingen. Onder het op de « oudere » militairen toepasselijke stelsel waren de kandidaten zeker niet kansloos voor een overgang. Andere argumenten komen over als een loutere opportuniteitskritiek.

A.1.3.9. Het derde middel is gericht tegen uitvoeringsbesluiten en bevat geen uiteenzetting waaruit een schending van de artikelen 10 en 11 van de Grondwet door artikel 61, § 3, van de wet van 21 december 1990 houdende statuut van de kandidaat-militairen van het actief kader zou blijken.

A.1.3.10. Het vierde middel, waarin wordt geklaagd over een wettelijke regularisatie van instructienota's, mist feitelijke grondslag. In geen geval is aangetoond op welke wijze de tijdelijke militairen beroofd zouden worden van « grondwettelijk gewaarborgde rechtsmiddelen ».

A.1.3.11. In het tweede middel, dat gericht is tegen de woorden « en de uitvoeringsbesluiten ervan » in artikel 61, § 3, van de wet van 21 december 1990 wordt niet aangetoond op welke wijze het gelijkheidsbeginsel geschonden zou zijn door de bestreden woorden. Het middel moet onontvankelijk worden verklaard bij gebrek aan duidelijkheid. De

verwijzing naar uitvoeringsbesluiten beoogt geenszins de inhoud van de (bestaande) besluiten te regulariseren. Die passage wijst enkel expliciet op het feit dat nog nadere regels moeten worden vastgesteld in uitvoeringsbesluiten. Op geen enkele wijze wordt de toepassing van artikel 159 van de Grondwet ten aanzien van administratieve overheidsakten uitgesloten.

A.1.3.12. Ten slotte vraagt de Ministerraad het Hof, indien het toch tot vernietiging zou besluiten, de gevolgen van de vernietigde bepaling te handhaven tot de datum van publikatie van de bestreden bepaling in het *Belgisch Staatsblad*, omdat « een blind doorgevoerde vernietiging tot een verregaande desorganisatie van het personeelsbeheer van de krijgsmacht zou leiden ».

Memorie van antwoord van de verzoekende partijen

A.1.4.1. De exceptie van onontvankelijkheid wegens gebrek aan procesbekwaamheid van de vertegenwoordiger van de v.z.w. V.O.A.D. wordt verworpen : de hoedanigheid als actief officier wordt in aanmerking genomen bij de *aanvaarding* van een nieuw lid, zoals bepaald in artikel 6 van de statuten. Ten aanzien van betrokkene is geen enkele maatregel van ontslag of uitsluiting getroffen; meer nog, hij werd aangesteld tot algemeen bestuurder. Zelfs indien zijn ontslag als officier van ambtswege zou leiden tot zijn ontslag als lid van de vereniging zonder winstoogmerk, dan nog blijft zijn statutaire aanwijzing als bestuurder, bekendgemaakt in het *Belgisch Staatsblad*, tegenstelbaar aan derden, en bijgevolg aan de Ministerraad. Bovendien betwist de betrokkene zijn ontslag als militair, waartegen hij een exceptie van onwetigheid heeft opgeworpen, die door het Hof voorafgaandelijk zou moeten worden opgelost.

Eveneens ongegrond is de exceptie ten aanzien van de v.z.w. K.O.V.B.O.O., vermits in het *Belgisch Staatsblad* van 15 oktober 1992 F. Beun vermeld staat als gevolmachtigd bestuurder en penningmeester, zodat hij op grond van de statuten bevoegd is de rechtsvorderingen in naam van de raad van bestuur in te stellen. Ingevolge het ontslag van de bestuurder-secretaris, is in het *Belgisch Staatsblad* van 26 november 1992 verschenen dat F. Beun secretaris-penningmeester en gevolmachtigd bestuurder is.

Ten aanzien van verzoekers Jaupart, Gerardy en Mangon wordt niet ingezien welke wetsbepaling hen zou verplichten in hun verzoekschrift de Franse taal te gebruiken.

A.1.4.2. De exceptie van onontvankelijkheid *ratione temporis* en *materiae* ten aanzien van het eerste verzoek wordt verworpen : de bestreden bepaling is gepubliceerd in het *Belgisch Staatsblad* van 21 juni 1994 en bij de beoordeling van die bepaling mag het in 1990 opgestelde artikel 62 worden betrokken. Ook de excepties tegen het tweede verzoek worden om identieke redenen verworpen.

A.1.4.3. Ten gronde handhaven de verzoekende partijen hun bezwaren tegen het « subjectief wedstrijdssysteem » dat geldt voor de « oudere » tijdelijke militairen en het « objectief examensysteem » ten gunste van « jongere » tijdelijke militairen. Tevens behouden zij hun vragen bij de draagwijdte van de verwijzing naar « de uitvoeringsbesluiten » van de wet van 1976.

A.1.4.4. De verzoekende partijen verwerpen in ieder geval een handhaving van de gevolgen in geval van vernietiging van de bestreden bepaling en voeren een aantal feitelijke gegevens aan waaruit blijkt dat *in concreto* niet zeer veel « oudere » tijdelijke officieren en onderofficieren (respectievelijk 235 en 22) in aanmerking komen voor de opnemingskader. Subsidiarisch vragen de verzoekende partijen de gevolgen hoogstens te handhaven ten aanzien van de tijdelijke militairen die aan geen enkele overgangsproef hebben deelgenomen, waardoor het aantal slinkt tot 37 officieren.

In de zaak met rolnummer 793

Standpunt van de verzoekende partijen

A.2.1. Het middel gericht tegen de artikelen 73, 2°, en 100, 1° en 2°, van de wet van 20 mei 1994 inzake de rechtstoestanden van het militair personeel is afgeleid uit de schending van de artikelen 10, 11, 24, § 5, 127 en 182 van de Grondwet, doordat wettelijke bepalingen betreffende de Koninklijke Militaire School en met betrekking tot de vorming van kandidaat-beroepsofficieren worden opgeheven, zonder andere wetsbepalingen in de plaats te stellen, en daarentegen een delegatie aan de Koning wordt toegekend, terwijl die bevoegdheid door de artikelen 24, § 5, en 127 van de Grondwet is voorbehouden aan de federale wetgever en de decreetgever en, wat betreft de rechten en plichten van personen met een militaire hoedanigheid, krachtens artikel 182 van de Grondwet is voorbehouden aan de federale wetgever en niet aan de Koning.

Tevens wordt aldus een discriminatie in het leven geroepen tussen beroepsofficieren wier statuut door de wetgever wordt bepaald en de nieuwe generatie beroepsofficieren - voor zover zij in de Koninklijke Militaire School worden gevormd - van wie het statuut door de Koning wordt bepaald.

Standpunt van de Ministerraad

A.2.2.1. Na zijn standpunt ten aanzien van de onontvankelijkheid van het verzoekschrift namens de v.z.w. V.O.A.D. wegens afwezigheid van procesbekwaamheid ten aanzien van de vertegenwoordiger te hebben herhaald (cf. *supra*, A.1.3.2), verklaart de Ministerraad dat de toepasselijkheid van artikel 24, § 5, van de Grondwet op de Koninklijke Militaire School betwistbaar is, zoals overigens blijkt uit arresten van het Arbitragehof. Subsidiarisch wordt aangevoerd dat uit de tekst van artikel 24, § 5, van de Grondwet niet kan worden afgeleid dat het specifiek aspect « te onderwijzen leerstof » door de wet *sensu stricto* dient te worden bepaald.

A.2.2.2. Het Hof lijkt onbevoegd zich uit te spreken over een schending van artikel 182 van de Grondwet, zelfs niet via artikel 127 van de Grondwet. De verzoekende partij voert niet aan waarin de schending van artikel 182 bestaat en bijgevolg is het middel niet ontvankelijk. Overigens wordt niet ingezien op welke wijze die bepaling, die onder meer stelt dat de rechten en de verplichtingen van de militairen bij wet dienen te worden geregeld, zou kunnen zijn geschonden. Daartoe wordt verwezen naar artikel 1bis, § 2, van de wet van 18 maart 1838, waar eveneens uitdrukkelijk wordt verwezen naar de bepaling van de leerprogramma's « alle wapens » die door de Koning worden bepaald, waartegen de Raad van State nooit enig grondwettigheidsbezwaar opperde.

A.2.2.3. In zoverre een schending van het gelijkheidsbeginsel en van het discriminatieverbod wordt aangevoerd tussen de kandidaat-licentiaten, wier programma bij koninklijk besluit wordt vastgesteld, en de kandidaat-ingenieurs, wier programma bij wet wordt vastgesteld, is het middel onvoldoende duidelijk ten aanzien van het daarin vervat liggende discriminerende karakter, te meer daar voor de kandidaat-licentiaten in de tekst van de wet uitdrukkelijk wordt verwezen naar het niveau van de universitaire studie tot het behalen van het wetenschappelijk diploma van licentiaat. De bevoegdheidsopdracht aan de Koning tot vaststelling van de inhoud van programma's, gekoppeld aan de wettelijke bepaling van waarborgen van gelijke inhoud, werd door de Raad van State grondwettig geoordeeld.

In de zaak met rolnummer 795

Standpunt van de verzoekende en tussenkomende partij

A.3.1. In de zaak met rolnummer 795 wordt door Ph. Vande Castele, gewezen beroepsofficier, die in 1988 zijn ontslag uit het leger heeft aangeboden, dat aanvankelijk werd geweigerd omdat hij niet beantwoordde aan de door hem onwettig geachte en in een reglement vervatte « rendementsvoorwaarden » voor een dergelijk ontslag, de vernietiging gevorderd van artikel 13 van de wet van 20 mei 1994 inzake de rechtstoestanden van het militair personeel. Een memorie van tussenkomst werd ingediend door A. Beerts, officier, aan wie eveneens het ontslag werd geweigerd wegens het niet voldoen aan de rendementsvoorwaarden.

De rendementsvoorwaarden waren aanvankelijk ingeschreven in een administratieve richtlijn en werden in de wet van 1 maart 1958 opgenomen door het bestreden artikel, dat evenwel slechts in werking zal treden op de door de Koning vast te stellen datum (artikel 103 van de wet van 20 mei 1994 inzake de rechtstoestanden van het militair personeel).

A.3.2.1. Het bestreden artikel 13 van de wet van 20 mei 1994 inzake de rechtstoestanden van het militair personeel schendt vooreerst de artikelen 10 en 11 van de Grondwet omdat het de verzoekende partij berooft van essentiële jurisdictionele waarborgen die op algemene wijze door de Grondwet en de wetten aan alle rechtzoekenden worden toegekend, omdat in werkelijkheid een administratieve richtlijn wordt bekrachtigd en aldus voor in het verleden gerezen geschillen waarin verzoeker betrokken is, de bevoegdheid van de hoven en rechtbanken en de Raad van State wordt aangetast, nu de controle van het Arbitragehof, zowel naar aanleiding van een beroep tot vernietiging als van een prejudiciële vraag, beperkter is.

A.3.2.2. Het bestreden artikel 13 schendt ook de artikelen 10 en 11 van de Grondwet, gelezen in samenhang met de artikelen 6 en 13 van het Europees Verdrag voor de Rechten van de Mens. Het wetgevend ingrijpen in hangende procedures berooft de verzoekende partij van een aantal proceswaarborgen, wat afbreuk doet aan de « gelijkheid van wapens ». De onbevoegdheid van de Raad van State impliceert rechtsweigering, wat een bijzondere vorm van het overschrijden van de redelijke termijn is.

Ook artikel 13 van het Europees Verdrag voor de Rechten van de Mens is geschonden, omdat er geen effectief rechtsherstel meer kan worden aangeboden. Door de administratieve reglementering worden de verdragen van de Internationale Arbeidsorganisatie (I.A.O.) betreffende het absolute verbod en de volledige afschaffing van dwangarbeid geschonden, wat voor de Raad van State kon worden aangevoerd. Het uitdrukkelijke verbod van dwangarbeid is ook toepasselijk op militairen van het actief kader, vermits alleen de regelen vervat in de wetten op de dienstplicht aan de toetsing aan het verdrag nr. 29 ontsnappen. Die bepaling heeft tevens een standstill-gevolg : de Belgische wetgever kon geen nieuwe vormen van dwangarbeid invoeren, zoals geschiedde bij de bestreden bepaling. Op grond van de artikelen 4, 14 en 60 van het Europees Verdrag voor de Rechten van de Mens werd die verbodsbepaling van de verdragen van de Internationale Arbeidsorganisatie in het Europees Verdrag voor de rechten van de Mens geïncorporeerd. Artikel 60 sluit iedere mogelijke twijfel uit door uitdrukkelijk voorrang te geven aan de expliciet « vrijere » bepalingen van de verdragen nrs. 29 en 105, evenals aan de interne Belgische wetgeving, die tot en met de bestreden interpretatieve wet niet in (wettelijke) « rendementsvoorwaarden » voorzag. Verzoeker herinnert er tevens aan dat luiders artikel 182 van de Grondwet alleen de wetgever de rechten en plichten van de militairen kan bepalen.

A.3.3.1. Tussenkomende partij Beerts voert eveneens de schending aan van de artikelen 10 en 11 van de Grondwet, afzonderlijk en in samenhang gelezen met artikel 48 van het Verdrag van Rome, artikel 2, 2°, van het I.A.O.-verdrag nr. 29 houdende verbod van dwangarbeid, de artikelen 4 en 60 van het Europees Verdrag voor de Rechten van de Mens en de artikelen 12 en 23 van de Grondwet.

A.3.3.2. Artikel 48, lid 3, *littera a*, van het E.G.-Verdrag is geschonden omdat de tussenkomende partij, die een aanbod van tewerkstelling bij een bank heeft, verhinderd wordt op dat aanbod uit de privé-sector in te gaan omdat die partij wegens de niet-ervulling van de rendementsvoorwaarden geen ontslag uit het leger kan verkrijgen, tenzij met blootstelling aan strafrechtelijke vervolging wegens desertie. Tevens wijst ook die partij op de verdragen nrs. 29 en 105 van de Internationale Arbeidsorganisatie, die geschonden zijn nu onrechtmatige beroepsprestaties worden geëist op straffe van (militaire) strafrechtelijke en tuchtrechtelijke sancties en verricht tegen de wil van de betrokkenen, die door hun ambtsontheffing uit het actief kader schriftelijk te kennen hebben gegeven dat ze zich niet meer vrijwillig zullen aanbieden voor beroepsprestaties in het actief kader. De in artikel 2, 2°, *littera a*, van het verdrag nr. 29 opgenomen « escape-clausule » is niet van toepassing omdat zowel volgens recente verklaringen van de Minister van Landsverdediging als volgens de toelichting bij voormelde bepaling van een commissie van deskundigen van de I.A.O., de prestaties van beroepsofficieren niet worden vervuld ter uitvoering van de militaire dienstplicht en bijgevolg niet vallen onder de uitzondering van artikel 2, 2°, *littera a*, van voormeld verdrag.

Tevens is artikel 23 van de Grondwet geschonden, dat uitdrukkelijk het recht op arbeid en op de vrije keuze van beroepsarbeid waarborgt; het recht op arbeid en de vrije beroepsuitoefening zijn de tegenpool van dwangarbeid. Ontslagvoorwaarden die vroeger een bij artikel 182 van de Grondwet voorgeschreven wettelijke grondslag misten, kunnen in 1994 noch toegepast, noch ingevoerd worden zonder artikel 23 van de Grondwet te miskennen. Ook de schending van artikel 12 van de Grondwet moet worden opgeworpen omdat dwangarbeid ook een aantasting van de fysieke vrijheid van de persoon is.

Standpunt van de Ministerraad

A.3.4.1. Vooreerst dient te worden opgemerkt dat de in de bestreden bepaling vervatte regel, die destijds opgenomen was in een administratieve richtlijn waarvan de wettigheid werd aangenomen door de Raad van State in het arrest nr. 40.331 van 16 september 1992, thans een algemene wettelijke richtlijn is, waarvan de Minister van Landsverdediging kan afwijken op basis van de concrete elementen van het dossier en bij de uitoefening van zijn discretionaire bevoegdheid.

A.3.4.2. Verzoekende partij is niet langer beroepsofficier en heeft bijgevolg geen belang meer bij het bestrijden van de bepaling van artikel 13 van de wet van 20 mei 1994 inzake de rechtstoestanden van het militair personeel.

A.3.4.3. Van een « legalisering » van een onwettige administratieve richtlijn was zeker geen sprake, vermits de Raad van State reeds in een arrest van 16 september 1992 die richtlijn niet als zijnde onwettig had beoordeeld. De wetgever beoogde alleen meer rechtszekerheid te bieden. Evenmin is het bestreden artikel onmiddellijk van toepassing, noch heeft het retroactieve werking : verzoekers vorderingen voor de Raad van State zullen dan ook behandeld worden met toepassing van de toen vigerende wetgeving.

A.3.4.4. De schending van artikel 6 van het Europees Verdrag voor de Rechten van de Mens wegens « rechtsweigering » moet worden verworpen, omdat de nieuwe bepaling niet op de destijds hangende geschillen van toepassing zal zijn. Waarin de rechtsweigering bestaat, is voor de Ministerraad helemaal niet duidelijk.

A.3.4.5. Verzoekende partij heeft geen belang meer bij het aanvoeren van een schending van artikel 13 van het Europees Verdrag voor de Rechten van de Mens, gelezen in samenhang met artikel 4, omdat zij thans, ten gevolge van haar ontslag, niet kan worden geacht nog langer « dwangarbeid » te verrichten.

Evenmin is sprake van enige « dwangarbeid » in de zin van het Europees Verdrag voor de Rechten van de Mens. Het begrip vereist dat arbeid wordt uitgevoerd tegen de wil van de betrokkene en dat de verplichting onjuist is en opgedrongen wordt. De verzoeker, die in alle vrijheid heeft gekozen voor het militaire beroep en voor het ambt van officier in het bijzonder, kan zich onmogelijk op « dwangarbeid » of « dienstbaarheid » beroepen.

Ook de verdragen nrs. 29 en 105 van de Internationale Arbeidsorganisatie zijn niet geschonden. Ofschoon de commissie van deskundigen van de organisatie, die de verdragen interpreteert en aanbevelingen doet, van oordeel was dat het verbod van dwangarbeid van toepassing was op beroepsmilitairen, erkende zij dat beroepsmilitairen hun verbintenis op vrijwillige basis aangaan en dat er daarom in principe geen sprake kan zijn van « dwangarbeid ». De commissie onderstreepte dat het feit dat men geen zekerheid heeft om zijn ontslag te verkrijgen binnen een redelijke opzeggingstermijn, in strijd is met het verdrag nr. 29. Op geen enkel ogenblik is België door de I.A.O. veroordeeld. Er is integendeel een constructieve dialoog geweest met de commissie van deskundigen, die geleid heeft tot een aantal verbeteringen die, minstens impliciet, werden aanvaard.

Vermits verzoekers rechten en vrijheden niet werden geschonden, kan hij zich evenmin op artikel 13 van het Europees Verdrag voor de Rechten van de Mens beroepen. Zelfs indien dat wel zo was, zou hij nog recht hebben op de door die bepaling gewaarborgde daadwerkelijke rechtshulp.

In de zaak met rolnummer 796

A.4.1. In de zaak met rolnummer 796 worden een aantal bepalingen aangevochten luidens welke alle militairen van het actief kader wier ontslag werd aanvaard of wier (weder)dienstneming verstreken is, van ambtswege worden opgenomen in het reservekader, behoudens de gepensioneerden, die een vrije keuze behouden om al of niet toe te treden tot het statuut van reservemilitair.

Standpunt van de verzoekende partijen

A.4.2.1.1. De bestreden bepalingen houden een schending in van de artikelen 10 en 11 van de Grondwet, afzonderlijk en in samenhang gelezen met artikel 23, § 2, 1^o, van de Grondwet, artikel 2 van het I.A.O.-verdrag nr. 29 betreffende de gedwongen of verplichte arbeid, artikel 1 van het I.A.O.-verdrag nr. 105 betreffende de afschaffing van gedwongen arbeid, de artikelen 4, 14, 15 en 60 van het Europees Verdrag voor de Rechten van de Mens, artikel 48 van het E.G.-Verdrag en artikel 1 van het Europees Sociaal Handvest, doordat het destijds gewaarborgde recht tot opnemingsrecht in het reservekader wordt omgevoerd tot een verplichting tot opnemingsrecht.

A.4.2.1.2. Destijds gold een vrije keuze van opnemingsrecht in het reservekader, behalve voor bepaalde mannelijke militairen van het hulpkader en het tijdelijke kader. Het streven naar gelijke behandeling van mannen en vrouwen in de wet van 20 mei 1994 is op zich lovenswaardig maar verantwoordt nog niet dat alle militairen van het actief kader bij hun ambtsovername thans verplicht zouden worden toe te treden tot het reservekader, terwijl het evenzeer mogelijk is alle militairen, mannen en vrouwen, een gelijke vrije keuze te waarborgen. In de tijd is er tevens een discriminatie, enerzijds, tussen de beroeps- en aanvullingsmilitairen, anderzijds, tussen de vrouwelijke militairen, naargelang ze voor of na 20 mei 1994 het leger verlieten. De ambtshalve opnemingsrecht in het reservekader en de automatische onderwerping aan het militair tucht- en strafrecht tijdens de activiteiten van het reservekader, zijn dermate verregaande maatregelen dat ze kennelijk zwaar zijn en als onredelijk dienen te worden beschouwd, onder meer door de weerslag op het persoonlijk, sociaal en privé-leven van bepaalde reservemilitairen en op hun nieuwe beroepsactiviteiten. Uit de parlementaire voorbereiding blijkt nergens waarom men een beroep zou moeten doen op een verplichte opnemingsrecht in het reservekader.

A.4.2.1.3. Tevens vormen de bestreden bepalingen een schending van de artikelen 10 en 11 van de Grondwet, gelezen in samenhang met internationale verdragsbepalingen die België binden, zoals uiteengezet sub A.3.2.2 en A.3.3.2. In zoverre de wetgever zich zou beroepen op artikel 15 van het Europees Verdrag voor de Rechten van de Mens, dient het Hof na te gaan of men geen misbruik heeft gemaakt van de mogelijkheid om de uitzonderingsmaatregelen te nemen waarin die bepaling voorziet.

Evenzeer zijn de bepalingen in strijd met « de vrije keuze van beroepsarbeid » in de zin van artikel 23, derde lid, 1^o, van de Grondwet, en met de « vrije keuze om in te gaan op concrete werkaanbiedingen », omdat de militaire verplichtingen die voortvloeien uit de verplichte opnemingsrecht in het reservekader van die aard zijn dat zij minstens *de facto* die vrije keuze beperken.

A.4.2.2. Tevens schenden de artikelen 22, § 1, tweede lid, en 23, tweede lid, van de wet van 20 mei 1994 houdende het statuut van de militairen korte termijn de artikelen 10 en 11 van de Grondwet, omdat de militairen korte termijn in het actief kader slechts worden bevorderd bij wijze van aanstelling, na met vrucht hun vorming beëindigd te hebben, en zij pas benoemd kunnen worden in een graad op het ogenblik dat zij van ambtswege naar het reservekader worden gezonden.

Standpunt van de Ministerraad

A.4.3.1. Om dezelfde redenen als hiervoor is uiteengezet is het beroep van de v.z.w. V.O.A.D. en de v.z.w. K.O.V.B.O.O. niet ontvankelijk, of minstens geldt hun belang enkel ten aanzien van respectievelijk de bepalingen die betrekking hebben op de officieren en de onderofficieren. Verzoekers Carion, Bleyfuesz en Mangon dienden hun verzoekschrift in het Frans op te stellen en hebben evenmin als verzoeker Berwouts belang bij de vernietiging van bepalingen die betrekking hebben op onderofficieren en vrijwilligers, respectievelijk op officieren en onderofficieren, en betreffende het statuut van de militairen militairen korte termijn, vermits zij niet tot dat kader behoren.

A.4.3.2.1. Het statuut van de militairen korte termijn werd gecreëerd om de afschaffing van het tijdelijk kader en van de dienstplicht te compenseren, teneinde de voortdurende verjonging van de kaders en van de troep in de operationele eenheden te waarborgen en het opbouwen en het handhaven van een onontbeerlijke reservecomponent mogelijk te maken.

A.4.3.2.2. Het onderscheid met de gepensioneerde militairen, die vrijwillig kunnen toetreden tot het reservekader, is redelijk verantwoord omdat die categorie van militairen een volledige loopbaan achter de rug heeft. Zij die geen volledige loopbaan in het actief kader kunnen bewijzen, zijn er in principe toe gehouden de militaire loopbaan voort te zetten en zelfs zo zij in het reservekader ontslagen worden, zijn zij gedurende enkele jaren gehouden tot militaire verplichtingen in de reserve, op basis van de gecoördineerde dienstplichtwetten. Beweren dat alleen dienstplichtigen verplicht werden in de krijgsmacht te dienen, is in strijd met de teksten betreffende het reservekader. De gewezen onderofficieren die niet tot het reservekader toetraden en alle gewezen vrijwilligers waren gehouden om gedurende vijftien jaar militaire verplichtingen te vervullen in het kader van de gecoördineerde dienstplichtwetten.

A.4.3.2.3. De ongelijke behandeling van militairen voor en na 20 mei 1994 is geen discriminatie, want de bestaande wetgeving kan te allen tijde worden aangepast met het oog op het algemeen belang.

A.4.3.2.4. Talrijke argumenten van de verzoekende partijen houden geen steek. In tegenstelling tot wat verzoekers suggereren bestaat er geen motiveringsplicht bij elke wetsbepaling in de huidige stand van de wetgeving. Bovendien begeben de verzoekende partijen zich vaak op het vlak van de politieke opportuniteit. De verplichtingen (enkel eventuele wederoproeping) in het reservekader moet men slechts beschouwen als een verplichte militaire dienst met het oog op het algemeen belang en zeker niet als dwangarbeid in de zin van de I.A.O.-verdragen of van het Europees Verdrag voor de Rechten van de Mens. Ofschoon wederoproeping in het reservekader niet uitgesloten zijn, moet men opmerken dat thans geen gewone wederoproeping worden georganiseerd en dat, indien dat wel zou gebeuren, de verplichtingen in het reservekader in alle redelijkheid verantwoord zijn ten aanzien van het door de wetgever nagestreefde doel, namelijk bij afwezigheid, in de toekomst, van dienstplichtigen een reserve handhaven. Overigens werd nog nooit het door een reserveofficier of een reserveonderofficier aangeboden ontslag geweigerd. Reserveofficieren en -onderofficieren worden in hun burgerlijke loopbaan dan ook zelden gehinderd door tot het reservekader te behoren, integendeel zelfs, vermits het in vele gevallen een troef is.

Ten slotte mag worden gewezen op het feit dat de militairen korte termijn zich expliciet en vrijwillig ertoe verbonden hebben eventueel onderworpen te zijn aan militaire verplichtingen en mogelijke wederoproeping, wat blijkt uit punt 4 van de (weder)dienstnemingsakte die zij vrijwillig hebben ondertekend.

A.4.3.3. Er is geen schending van het gelijkheidsbeginsel door de artikelen 22, § 1, eerste lid, en 23, tweede lid, van de wet van 20 mei 1994 houdende het statuut van de militairen korte termijn omdat de militairen korte termijn één specifieke objectieve categorie vormen waarvoor geen echte loopbaan is weggelegd, zij de jonge dienstplichtigen vervangen en een reserve voeden. Hun verplichtingen houden niet op bij het einde van hun (weder)dienstneming. Bovendien wordt bij een latere benoeming in het reservekader rekening gehouden met de vroegere prestaties bij de vaststelling van de anciënniteit.

Memorie van antwoord van de verzoekende partijen

A.4.4. Een recent stuk van de chef van de generale staf wordt voorgelegd, waaruit blijkt dat een nieuwe statuutwijziging betreffende het reservekader ophanden is en waarin aan de reserveofficieren en onderofficieren wordt gevraagd of zij al of niet op actieve wijze wensen deel te nemen aan de prestaties van het reservekader, en dit met het oog op een wetswijziging.

In de zaak met rolnummer 799

A.5.1.1. Artikel 5bis van de wet van 23 december 1955 betreffende de hulpofficieren van de luchtmacht, piloten en navigatoren wordt betwist in zoverre een nieuwe plicht om te dienen in het kader korte termijn en een terugbetalingsplicht worden ingevoerd en in zoverre de kandidaat die niet wordt aanvaard als officier of onderofficier korte termijn, verplicht zou worden te dienen als vrijwilliger korte termijn, wat alleen kan gebeuren op vrijwillige en financieel ongedwongen basis.

A.5.1.2. Artikel 9 van de wet van 23 december 1955, artikel 21 van de wet van 1 maart 1958, artikel 23 van de wet van 27 december 1961 en artikel 17 van de wet van 12 juli 1973 worden betwist omdat hierdoor een ontslag kan worden geweigerd, de « rendementvoorwaarden » worden geregulariseerd en een terugbetalingsplicht wordt ingevoerd.

A.5.1.3. De artikelen 16, § 3, en 26bis van de wet van 21 december 1990 worden aangevochten in zoverre « niet-geslaagde kandidaten » voor de keuze worden geplaatst om terug te betalen of te dienen in het kader korte termijn. Evenmin kan worden aanvaard dat voortaan de terugbetaling van het loon en de studiekosten wordt gevorderd.

A.5.1.4. Ten slotte wordt de vernietiging gevorderd van de artikelen 1 en 14 van de wet van 20 mei 1994 houdende statuut van de militairen korte termijn, die verwijzen naar de plicht te dienen in het kader korte termijn en die bij wijze van gevolgtrekking dienen te worden vernietigd, om de rechtszekerheid te waarborgen.

Standpunt van de verzoekende partijen

A.5.2.1. De bestreden bepalingen houden een schending in van de artikelen 10 en 11 van de Grondwet, afzonderlijk en in samenhang gelezen met artikel 23, § 2, 1^o, van de Grondwet, artikel 2 van het I.A.O.-verdrag nr. 29 betreffende de gedwongen of verplichte arbeid, artikel 1 van het I.A.O.-verdrag nr. 105 betreffende de afschaffing van gedwongen arbeid, de artikelen 4, 14, 15 en 60 van het Europees Verdrag voor de Rechten van de Mens, artikel 48 van het E.G.-Verdrag en artikel 1 van het Europees Sociaal Handvest, doordat het destijds gewaarborgde recht tot opnemning in het reservekader wordt omgevormd tot een verplichting tot opnemning.

A.5.2.2. Het gelijkheidsbeginsel is geschonden in zoverre door de invoering van de rendementvoorwaarden de wetgever afbreuk heeft gedaan aan het principe van de volledige en permanente bescherming en van de onschendbaarheid van het loon, wat een discriminatie inhoudt met alle andere Belgische onderdanen, die geen enkele rekenschap verschuldigd zijn voor het ontvangen loon tijdens de vormingsperiode, zoals « rijkswachters in vorming » en de « kandidaten-officieren-ingenieur ».

A.5.2.3. De weigering van ambtsontheffing, de regularisering van de rendementvoorwaarden en de verplichting tot terugbetaling van loon en studiekosten, zijn verregaande maatregelen, die kennelijk zwaar zijn en als onredelijk dienen te worden beschouwd. In de voorheen bestaande wetgeving was het mogelijk dat militairen van het actief kader vrij, financieel ongedwongen en zonder enige plicht tot opnemning in een ander kader, bepaalden of ze hun verzoek om ambtsontheffing uit het actief kader indienden, zodat thans de artikelen 10 en 11 van de Grondwet zijn geschonden.

A.5.2.4. De bestreden bepalingen schenden de voormelde internationale verdragsbepalingen betreffende het verbod op dwangarbeid. Nooit werd aanvaard dat militairen van het actief kader wier ambtsontheffing geweigerd wordt, of die niet aanvaarden de loon- en studiekosten terug te betalen, dienstplichtigen zouden worden, zodat de « escape-clausule » in die verdragsbepalingen, die de toepassing ervan uitsluiten voor elke militaire dienstplicht, niet kan worden aangevoerd.

A.5.2.5. In het bijzonder voeren de verzoekende partijen een schending aan van de artikelen 10, 11 en 23 van de Grondwet, gelezen in samenhang met artikel 48 van het Verdrag van Rome. De militairen die naar een aangeboden betrekking solliciteren, mogen niet belemmerd worden door het perspectief van de weigering van ambtsontheffing, noch door de kosten die zij bij hun ambtsontheffing dienen terug te betalen. Hetzelfde geldt voor de militairen die na het niet slagen voor een statutaire vorming, te kennen geven dat ze niet op vrijwillige basis in het actief kader (korte termijn) wensen te worden opgenomen.

In zoverre een overgang naar de privé-sector wordt beoogd, is ook artikel 48 van het E.G.-Verdrag geschonden omdat de ambtsontheffing onmogelijk wordt gemaakt, of minstens wordt ontraden op morele en financiële gronden.

A.5.2.6. Ten slotte zijn ook de artikelen 10, 11, 23 en 24, § 3, van de Grondwet, gelezen in samenhang met artikel 2 van het Internationaal Verdrag inzake economische, sociale en culturele rechten, dat een rechtstreeks afdwingbare standstill-verplichting inhoudt, geschonden door de bestreden bepalingen, met uitzondering van de artikelen 5 en 9 van de wet van 23 december 1955. De aangevoerde bepalingen zijn immers ook van toepassing op het onderwijs verstrekt aan de kandidaat-militairen, zowel in de Koninklijke Militaire School, als in de universiteiten, de hogescholen en de onderofficierscholen. Ten aanzien van die laatste soort van scholen, doen de bestreden bepalingen afbreuk aan de artikelen 10, 11 en 24, § 3, van de Grondwet, die waarborgen dat geen compensatie kan worden opgelegd voor de genoten schoolvorming in het raam van de leerplicht.

De standstill-verplichting in artikel 2 van het Internationaal Verdrag inzake economische, sociale en culturele rechten is eveneens geschonden. De federale wetgever kon er ook voor opteren de kandidaten hun opleiding te laten genieten aan de universiteiten en de kandidaten mogen er geenszins voor opdraaien dat de federale wetgever verkoos die vorming te behouden in de Koninklijke Militaire School. Aangezien de gemeenschappen geen enkele wederprestatie kunnen vragen voor de verstrekte academische vorming, is het gelijkheidsbeginsel geschonden. Evenzeer is die verdragsbepaling geschonden doordat thans strengere wettelijke bepalingen worden ingevoerd. De geleidelijke invoering van kosteloos onderwijs komt aldus in het gedrang. Er zou slechts een inschrijvingsgeld kunnen worden gevraagd dat gelijkwaardig is aan dat van de universiteiten.

Het invoeren van rendementsvoorwaarden, van de restitutieplicht en van de alternatieve plicht om te dienen in het kader korte termijn voor de niet-geslaagde kandidaten, schendt de standstill-verplichting.

Standpunt van de Ministerraad

A.5.3.1. Onverminderd de ontvankelijkheidsexcepties, zoals die ook in andere zaken werden opgeworpen, verwerpt de Ministerraad de stelling dat in het vroegere stelsel de ambtsontheffing zonder enige belemmering zou hebben plaatsgevonden. Hij wijst erop dat de bestreden regeling veel voordeliger is, vermits de militair steeds zijn ontslag kan verkrijgen als hij aan de rendementsvoorwaarden beantwoordt, behoudens uitdrukkelijk gemotiveerde uitzonderingen. In ieder geval heeft de wetgever de bevoegdheid om statutaire wijzigingen aan te brengen.

In geen van de bestreden bepalingen wordt de terugbetaling van (een deel van) het loon vooropgesteld, doch enkel van « vormingskosten » en « premies ». Militairen wier ontslag wordt aanvaard vooraleer zij voldaan hebben aan de rendementsvoorwaarde, hebben een vrijwillige keuze gedaan tussen het betalen van een deel van de vormingskosten en/of premies en het volbrengen van de rendementsperiode, waaruit een vrije keuze van loonbesteding volgt. Ook voor officieren van de rijkswacht gelden dezelfde beginselen bij ambtsontheffing. Er kan geen sprake zijn van een miskenning van de vrije keuze van arbeid omdat de militairen vrij hebben gekozen voor hun beroep en zij worden geacht te weten dat hun rechten en plichten kunnen worden gewijzigd overeenkomstig het principe van de veranderlijkheid van de openbare dienst, zodat het niet kan dat zij, als het hun past, eenzijdig hun statutaire situatie kunnen opzeggen. Andere beweringen zijn zuivere opportuniteitsopmerkingen, die niet vallen onder het toezicht van het Hof.

A.5.3.2. Er is evenmin sprake van een schending van de I.A.O.-verdragen nrs. 29 en 105, noch van een schending van de bepalingen van het Europees Verdrag voor de Rechten van de Mens met betrekking tot het verbod van dwangarbeid: het hanteren van een beheersregel die voorziet in een rendementsvereiste, kan niet worden gelijkgesteld met dwangarbeid.

A.5.3.3. In zoverre de schending van artikel 48 van het E.G.-Verdrag wordt aangevoerd, wordt opgemerkt dat luidens die bepaling beperkingen op het vrije verkeer van werknemers mogelijk zijn die gerechtvaardigd zijn uit hoofde van de « openbare orde » en door veiligheidsoverwegingen. Men kan bezwaarlijk aannemen dat een militair die in volle vrijheid voor dat beroep heeft gekozen en die geacht wordt te weten dat de indiensttreding voor hem specifieke rechten en plichten doet ontstaan, als het hem past zijn statutaire situatie eenzijdig kan opzeggen. Overigens stelt artikel 48, lid 4, van voormeld verdrag, expliciet dat het vrije verkeer van werknemers niet van toepassing is op de overheidsdienst en bevestigt aldus de beperkingen op de vrijheid, waarnaar artikel 48, lid 3, verwijst. In dezelfde gedachtegang is ook artikel 1 van het Europees Sociaal Handvest niet geschonden.

A.5.3.4. In zoverre de schending van artikel 24, § 3, van de Grondwet en van artikel 13, *juncto* artikel 2 van het Internationaal Verdrag inzake economische, sociale en culturele rechten wordt aangevoerd, dient de vraag te worden gesteld of dat laatste verdrag van toepassing is op het *sui generis* ingesteld onderwijs ten voordele van militairen. Indien dat verdrag erop van toepassing zou zijn, dan zou een ieder die dat wenst in de Koninklijke Militaire School of een school voor onderofficieren gedoopte cursussen moeten kunnen volgen en er afstuderen. De toegang tot het onderwijs in het kader van de krijgsmacht is kosteloos en algemeen toegankelijk, voor zover men voldoet aan de gestelde voorwaarden.

- B -

Ten aanzien van de ontvankelijkheid van de beroepen ingesteld door de v.z.w.'s V.O.A.D. en K.O.V.B.O.O.

B.1.1. In de zaken met rolnummers 793, 796, 797, 798 en 799 betwist de Ministerraad de ontvankelijkheid van de beroepen tot vernietiging ingesteld door de v.z.w. Vereniging van Officieren in Actieve Dienst, vertegenwoordigd door haar gedelegeerd bestuurder, omdat de betrokkene, als gewezen officier van de krijgsmacht, niet langer de voorwaarde vervult om, luidens artikel 6, *littera a*, eerste lid, van de statuten van de vereniging, te kunnen worden aanvaard als effectief lid en bijgevolg niet langer gedelegeerd bestuurder kan zijn noch de vereniging in rechte kan vertegenwoordigen.

B.1.2. De persoon die op het ogenblik van zijn toelating tot de verzoekende vereniging zonder winstoogmerk, de door artikel 6, *littera a*, van de statuten voorgeschreven voorwaarden vervulde, om effectief lid te zijn, kan die hoedanigheid slechts verliezen in de gevallen waarin de statuten uitdrukkelijk hebben voorzien.

In geen bepaling van de statuten wordt voorzien dat het verlies van de hoedanigheid van officier in actieve dienst automatisch leidt tot het verlies van de hoedanigheid van effectief lid van de vereniging.

De exceptie kan niet worden aangenomen.

B.2.1. In de zaken met rolnummers 796, 797 en 798 betwist de Ministerraad de ontvankelijkheid van de beroepen tot vernietiging ingesteld door de v.z.w. Koninklijk Onderling Verbond der Belgische Onderofficieren, doordat één bestuurder alleen, zonder machtiging van alle bestuurders, niet in rechte kan optreden.

B.2.2. Artikel 10, *littera e*, van de statuten van de v.z.w. K.O.V.B.O.O. bepaalt, ten aanzien van de bevoegdheden van de raad van bestuur :

« De raad van beheer zal de vereniging gerechtelijk vertegenwoordigen zowel als eiser dan als gedaagde. Hij zal onder zijn aansprakelijkheid zijn volmachten geheel of gedeeltelijk kunnen overdragen aan zijn leden of aan derden.

De rechtsvorderingen, zowel als aanlegger als verweerder, worden ingesteld en verdedigd, in naam van de vereniging door de raad van beheer op vervolging en benaestiging van de voorzitter of de afgevaardigde-beheerder. »

Uit het proces-verbaal van de raad van de bestuur van de verzoekende vereniging van 13 december 1994 blijkt dat de gedelegeerd bestuurder werd aangesteld om de vereniging in rechte te vertegenwoordigen. De beroepen tot vernietiging werden namens de vereniging zonder winst oogmerk ondertekend door de gedelegeerd bestuurder.

De exceptie kan niet worden aangenomen.

Ten aanzien van het gebruik van de talen

B.3.1. In de zaken met rolnummers 796, 797, 798 en 799 betwist de Ministerraad de ontvankelijkheid van het beroep ingesteld door militairen van de Franse taalrol, aangezien hun verzoekschrift in het Nederlands is opgesteld terwijl zij volgens de wetgeving op het taalgebruik in het leger, zich van het Frans hadden moeten bedienen.

B.3.2. Luidens artikel 62, 6°, van de bijzondere wet van 6 januari 1989 op het Arbitragehof « gebruiken de personen die doen blijken van een belang, de taal die zij verkiezen behalve indien zij onderworpen zijn aan de wetgeving op het gebruik der talen in bestuurszaken, in welk geval zij de taal gebruiken die hen is opgelegd door de wetten op het gebruik der talen in bestuurszaken, gecoördineerd op 18 juli 1966 ».

De verzoekende partijen, hoewel zij tot de Franse taalrol van het leger behoren, zijn niet onderworpen aan de wetten op het gebruik der talen in bestuurszaken; zij kunnen zich bijgevolg bedienen van het Nederlands bij de indiening van een verzoekschrift tot vernietiging voor het Hof.

De exceptie kan niet worden aangenomen.

Ten aanzien van de ontvankelijkheid ratione temporis

B.4.1. In de zaken met rolnummers 782, 797 en 798 betwist de Ministerraad de ontvankelijkheid van het beroep omdat het bestreden artikel een interpretatieve wetsbepaling is, die geen wijziging aanbrengt aan het oorspronkelijke derde lid, thans § 3, van artikel 61 van de wet van 21 december 1990 houdende statuut van de kandidaat-militairen van het actief kader.

B.4.2. Zelfs wanneer men ervan zou uitgaan dat artikel 61, § 3, een interpretatieve bepaling zou zijn, zou het Hof er toch niet van ontheven zijn de bestaanbaarheid ervan met de artikelen 10 en 11 van de Grondwet te onderzoeken.

B.4.3. Zoals de verzoeker Mangon zelf aantoont, vloeit de verschillende behandeling van, enerzijds, de tijdelijke vrijwilligers die slechts kunnen overgaan naar het beroepskader, en anderzijds, de overige tijdelijke militairen die zowel naar het beroeps- als naar het aanvullingskader kunnen overgaan, voort uit de artikelen 22 tot 30 van de wet van 13 juli 1976 betreffende de getalsterkte aan officieren en de statuten van het personeel van de krijgsmacht. Die bepalingen werden noch door artikel 61 van wet van 21 december 1990, noch artikel 61, nieuw, ingevoegd door de bestreden wet van 20 mei 1994.

De verzoekende partij Mangon is niet ontvankelijk om een beroep in te stellen tegen een door de wet van 13 juli 1976 gemaakt onderscheid.

In die mate wordt de exceptie aangenomen. Zij wordt voor het overige verworpen.

Ten gronde

In de zaken met rolnummers 782, 797 en 798

B.5.1. De verzoekende partijen vorderen de vernietiging van artikel 89 van de wet van 20 mei 1994 inzake de rechtstoestanden van het militair personeel, dat artikel 61 van de wet van 21 december 1990 houdende statuut van de kandidaat-militairen van het actief kader wijzigt. De middelen zijn gericht tegen artikel 61, § 3, nieuw, dat de overgangen naar het beroepskader of naar het aanvullingskader regelt van de militairen van het tijdelijk kader die in dienst waren en op de dag van de inwerkingtreding van de wet van 21 december 1990, te weten op 1 januari 1991, minstens vier jaar dienst hadden in hun categorie van het tijdelijk kader. Aangezien artikel 61, oud, van de wet van 21 december 1990 de toestand van die categorie van militairen niet volledig had geregeld, diende de bestreden bepaling « aangevuld te worden met de ontbrekende gevallen » (*Gedr. St.*, Senaat, 1993-1994, nr. 928-1, p. 16). Artikel 61, § 3, nieuw, bepaalt :

« De overgangen van de militairen die in dit artikel bedoeld zijn, gebeuren volgens de regels en de procedure vastgelegd in de wet van 13 juli 1976 betreffende de getalsterkte aan officieren en de statuten van het personeel van de krijgsmacht en de uitvoeringsbesluiten ervan, zonder dat de betrokken tijdelijke militairen moeten voldoen aan de voorwaarden van dienstanciënniteit zoals bepaald in de artikelen 22, 1°, 23, 1°, 24, 1°, 27, 1° en 28, 1°, van de wet van 13 juli 1976 en zonder dat er voor de rangschikking van de kandidaten rekening gehouden wordt met hun dienstanciënniteit. »

B.5.2. In het eerste onderdeel van het middel wordt de schending aangevoerd van de artikelen 10 en 11 van de Grondwet, in zoverre een onderscheid wordt ingevoerd tussen de tijdelijke militairen met het oog op de overgang naar het beroepskader of naar het aanvullingskader, naargelang zij op 1 januari 1991 al dan niet een anciënniteit van ten minste vier jaar genoten, zonder dat het gemaakte onderscheid objectief en redelijk verantwoord is.

B.5.3. Door de wet van 21 december 1990 werd het tijdelijk kader afgeschaffd en werd voorzien in overgangs- en begeleidingsmaatregelen die de opnemng van een deel van de tijdelijke militairen in het aanvullingskader mogelijk maakte. De tijdelijke militairen die op die datum vier jaar anciënniteit of meer genoten, konden overgaan naar het beroepskader of naar het aanvullingskader onder de toen geldende voorwaarden; de tijdelijke militairen met minder dan vier jaar anciënniteit werden, onder bepaalde voorwaarden vermeld in artikel 62 van de wet, van ambtswege opgenomen in het aanvullingskader.

De anciënniteit werd gehanteerd als criterium voor het onderscheid tussen de tijdelijke militairen die volgens de toen geldende bepalingen konden worden opgenomen in het beroepskader of in het aanvullingskader en de tijdelijke militairen die bij wege van overgangsmaatregel ambtshalve konden worden opgenomen in het aanvullingskader.

Als redenen voor de keuze van dat criterium werden aangevoerd de door de betrokken tijdelijke militairen ingenomen rang in de militaire hiërarchie die een evenwichtige uitbouw van de carrières in het kader mogelijk maakte, de onmogelijkheid voor die categorie van militairen om reeds deelgenomen te hebben aan overgangsexamens en de beperkte mogelijkheid van overgang.

B.5.4. Die redenen verantwoordende voldoende het door de wetgever gemaakte onderscheid. De bestreden maatregel is niet onevenredig met de nagestreefde doelstelling.

Het Hof vermag geen acht te slaan op de argumenten die niet de bestreden bepaling kritiseren doch de wijze waarop ze werd toegepast.

Het eerste onderdeel van het middel is niet gegrond.

B.5.5. In de overige onderdelen van het middel voeren de verzoekende partijen de schending aan van de artikelen 10 en 11 van de Grondwet, in zoverre artikel 61, § 3, nieuw, van de wet van 21 december 1990 uitvoeringsbesluiten bekrachtigt en de verzoekende partijen aldus berooft van het aan iedere rechtsonderhorige toekomende recht om die administratieve overheidsakten met een exceptie van onwettigheid of een beroep tot nietigverklaring te bestrijden.

B.5.6. Noch uit de uitdrukkelijke verwijzing, in artikel 61, § 3, naar « de uitvoeringsbesluiten », noch uit de parlementaire voorbereiding van die bepaling kan worden afgeleid dat de wetgever aan de voormelde administratieve overheidsakten de waarde van een wetkrachtige norm zou hebben gegeven en ze aldus zou hebben onttrokken aan het rechterlijk wettigheidstoezicht.

Die onderdelen van het middel zijn gebaseerd op een verkeerde lezing van de wet en missen iedere grondslag.

B.5.7. Een laatste middel is gericht tegen artikel 61, § 4, nieuw, van de wet van 21 december 1990, dat bepaalt : « Worden niet beschouwd als de werkelijke dienst te hebben moeten verlaten bij toepassing van dit artikel, zij die, om welke reden dan ook, niet alle mogelijkheden benut hebben om in de krijgsmacht te blijven.

Als dusdanig worden in elk geval beschouwd :

1° de in §§ 1 en 2 bedoelde militairen die zich niet aanbieden voor het geheel van de voornoemde proeven;

2° de in § 2 bedoelde militairen die de vermelde wederdienstneming niet aangaan;

3° de in §§ 1 en 2 bedoelde militairen die, wegens een tijdelijke ambtsontheffing op hun verzoek, zich in de onmogelijkheid bevinden om zich kandidaat te stellen voor de voornoemde proeven of om zich ervoor aan te bieden. »

B.5.8. De verzoekende partijen beweren dat die bepaling de inhoud overneemt van een instructienota van 24 januari 1992 die, volgens hen, zelf inging « tegen de geest van de wet ». Zij voegen eraan toe dat « tot heden (...) deze machtsoverschrijding (kon) gecontroleerd worden door Hoven, Rechtbanken en Raad van State », dat « dit (...) nu *a posteriori* en door een retroactieve wet onmogelijk (wordt) gemaakt » en dat artikel 61, § 4, tot gevolg heeft dat « het fundamenteel recht tot adieren van Hoven, Rechtbanken en Raad van State wordt aangetast en dat afbreuk wordt gedaan aan de bevoegdheid van de rechtscollèges om uitspraak te doen over de onwettigheid van besluiten en instructienota's ».

B.5.9. Volgens de parlementaire voorbereiding, « (is) de enige bedoeling (...) de oorspronkelijke bepaling te verduidelijken waar die onduidelijkheden vertoonden » (*Gedr. St., Senaat, 1993-1994, nr. 928-1, p. 16*). Noch uit de memories van de partijen noch uit de door hen neergelegde stukken blijkt dat de onwettigheid van de voormelde instructies in rechte zou zijn aangevoerd of dat zij bij een jurisdictionele beslissing zou zijn vastgesteld. In die voorwaarden blijkt niet dat de wetgever in de aan de gang zijnde procedures zou tussenkomen of aan het gezag van gewijsde afbreuk zou doen.

B.5.10. Het middel is niet gegrond.

In de zaak met rolnummer 793

B.6.1. Het middel is afgeleid uit de schending van de artikelen 10, 11, 24, § 5, 127, *juncto* artikel 182 van de Grondwet, door de artikelen 73, 2°, en 100, 1° en 2°, van de wet van 20 mei 1994 inzake de rechtstoestanden van het militair personeel, doordat de laatstgenoemde artikelen, door wettelijke bepalingen betreffende de Koninklijke Militaire School op te heffen en een machtiging aan de Koning te verlenen om reglementerend op te treden, een discriminatie in het leven roepen tussen de beroepsofficieren naargelang de voorwaarden voor hun toelating tot de Koninklijke Militaire School werden bepaald door de wetgever dan wel door de Koning.

B.6.2. Noch artikel 24, § 5, van de Grondwet, naar luid waarvan « de inrichting, erkenning of subsidiëring van het onderwijs door de gemeenschap wordt geregeld door de wet of het decreet », noch artikel 127 van de Grondwet, dat onder meer de bevoegdheid van de gemeenschappen inzake onderwijs vaststelt, zijn van toepassing op de toelating van de kandidaat-beroepsofficieren tot de Koninklijke Militaire School, een aangelegenheid die op grond van artikel 182 van de Grondwet aan de federale wetgever toebehoort.

Het middel, in zoverre het is afgeleid uit de schending van de artikelen 24, § 5, en 127 van de Grondwet, faalt naar recht.

B.6.3. Artikel 73, 2°, van de wet van 20 mei 1994 inzake de rechtstoestanden van het militair personeel wijzigt artikel 11 van de wet van 21 december 1990 houdende statuut van de kandidaat-militairen van het actief kader. De bestreden wijziging betreft artikel 11, tweede lid, 1°.

De gewijzigde bepaling luidde :

« Om te worden aanvaard als kandidaat-beroepsofficier moet men bovendien :

1° hetzij voldaan hebben aan artikel 12 van de wet van 18 maart 1838 houdende organisatie van de Koninklijke Militaire School; »

Het 1° van die bepaling is vervangen door :

« 1° hetzij voldoen aan de toelatingsvoorwaarden die de Koning bepaalt, die dienen vervuld te worden om aanvaard te worden als leerling van de Koninklijke Militaire School; ».

B.6.4. Artikel 100, 1°, van de wet van 20 mei 1994 inzake de rechtstoestanden van het militair personeel heft artikel 12 van de wet van 18 maart 1838 houdende organisatie van de Koninklijke Militaire School, gewijzigd bij de wet van 13 november 1974, op.

De opgeheven bepaling stelde de toelatingsvoorwaarden tot de Koninklijke Militaire School vast betreffende de nationaliteit, de leeftijd en de morele en fysieke hoedanigheden van de kandidaten. Zij schreef voor dat laatstgenoemden moesten voldaan hebben bij de examens waarvan het algemeen programma moest worden vastgesteld door de Koning, waarbij het niveau van dat programma werd gepreciseerd, respectievelijk wat de kandidaten voor de « polytechnische » afdeling en voor de afdeling « alle wapens » betreft. Zij bepaalde dat de toelatingsexamens een vergelijkend examen en een examen omvatten, dat het vergelijkend examen, geheel of gedeeltelijk, schriftelijk of mondeling werd afgelegd, en dat de mondelinge examens openbaar waren. Ten slotte werd bij die bepaling de samenstelling van de examencommissie geregeld waarvoor de toelatingsexamens moesten worden afgelegd.

B.6.5. Artikel 100, 2°, van de wet van 20 mei 1994 inzake de rechtstoelstanden van het militair personeel heft artikel 14 van de wet van 18 maart 1838 houdende organisatie van de Koninklijke Militaire School, gewijzigd bij de wetten van 1 maart 1956 en 6 juli 1967 en bij het koninklijk besluit van 11 augustus 1923, op.

De opgeheven bepaling luidde :

« Ieder jaar, na het einde van de cursussen, leggen de leerlingen algemene examens af. »

B.6.6. Artikel 182 van de Grondwet bepaalt :

« De wet bepaalt op welke wijze het leger wordt aangeworven. Zij regelt eveneens de bevordering, de rechten en de verplichtingen van de militairen. »

B.6.7. Uit artikel 182 van de Grondwet blijkt dat de wijze waarop het leger wordt aangeworven, moet worden vastgesteld door een democratisch verkozen beraadslagende vergadering, ten deze de federale wetgever. De wetgever mag derhalve de essentie van een bevoegdheid die de Grondwet hem voorbehoudt niet delegeren aan de Koning.

B.6.8. De wijze van aanwerving van alle kandidaat-militairen wordt geregeld bij de wet van 21 december 1990 houdende statuut van de kandidaat-militairen van het actief kader.

Artikel 2, 1°, van de wet van 21 december 1990 definieert wat onder kandidaten moet worden verstaan; artikel 10, § 1, 1°, vermeldt de toelatingsvoorwaarden waaraan zij moeten voldoen; artikel 11, eerste lid, machtigt de Koning om de maximum-leeftijd voor toelating te bepalen en eist van de kandidaat-officier dat hij « de voor de staat van officier onontbeerlijke morele, karakteriële en fysieke hoedanigheden » bezit, terwijl artikel 15 de Koning machtigt om de regels te bepalen volgens welke de Minister van Landsverdediging, voor en in de loop van de vorming, zal beoordelen of de kandidaat die hoedanigheden bezit.

B.6.9. De bekritiseerde opheffingsbepaling « beoogt de opheffing van de bepalingen van de wet van 18 maart 1838 houdende organisatie van de koninklijke militaire school die materies betreffen die in de wet houdende het statuut van de kandidaat-militairen geregeld worden » (*Gedr. St., Senaat, 1993-1994, nr. 928-1, p. 31*).

Uit het geheel van die bepalingen blijkt dat de wijze waarop alle kandidaat-militairen worden aangeworven bij wet wordt vastgesteld.

De bestreden bepalingen kunnen derhalve niet worden uitgelegd in die zin als zouden zij aan de Koning de bevoegdheid delegeren om de wijze van aanwerving van de beroepsofficieren die hun opleiding aan de Koninklijke Militaire School krijgen, vast te stellen.

B.6.10. In zoverre het middel is afgeleid uit de schending van de artikelen 10 en 11, in samenhang met artikel 182 van de Grondwet, is het niet gegrond.

In de zaken met rolnummers 795, 796 en 799

Ten aanzien van de ontslagregeling en de eventuele verplichte terugbetaling van premies en een deel van de kosten van de vorming

B.7.1. Verschillende beroepen zijn gericht tegen de artikelen 6, 13, 27 en 51 van de wet van 20 mei 1994 inzake de rechtstoelstanden van het militair personeel, die een ontslagregeling uitwerken voor de officieren, onderofficieren en vrijwilligers en een rendementsperiode opleggen van anderhalve keer de duur van de vorming, met een minimum van drie jaar of zes jaar (vorming als piloot). Aangevochten worden eveneens de artikelen 5, 6, 77, 3°, en 86 van de wet van 20 mei 1994 inzake de rechtstoelstanden van het militair personeel en de artikelen 1, eerste lid, en 14, § 1, tweede lid, van de wet van 20 mei 1994 houdende statuut van de militairen korte termijn, in zoverre onder bepaalde omstandigheden kandidaat-hulpofficieren, kandidaat-beroepsofficieren en -onderofficieren, van wie de dienstneming om bepaalde redenen wordt verboden, verplicht worden een gedeelte van de vormingskosten terug te betalen of in een andere hoedanigheid te dienen.

Het middel is afgeleid uit de schending van de artikelen 10 en 11 van de Grondwet, gelezen in samenhang met artikel 23, derde lid, 1°, en 24, § 3, van de Grondwet, artikel 2 van het verdrag nr. 29 van de Internationale Arbeidsorganisatie van 28 juni 1930 betreffende de gedwongen of verplichte arbeid, artikel 1 van het verdrag nr. 105 van de Internationale Arbeidsorganisatie, de artikelen 4, 6, 13, 14, 15 en 60 van het Europees Verdrag voor de Rechten van de Mens, artikel 48 van het E.G.-Verdrag, artikel 1 van het Europees Sociaal Handvest en artikel 2 van het Internationaal Verdrag inzake economische, sociale en culturele rechten.

B.7.2.1. De schending van de artikelen 10 en 11 van de Grondwet, gelezen in samenhang met de artikelen 6 en 13 van het Europees Verdrag voor de Rechten van de Mens wordt aangevoerd doordat de bestreden bepalingen zouden ingrijpen in hangende rechtszaken.

B.7.2.2. De voorwaarden waaronder een militair ontslag uit het leger kan verkrijgen, onder meer door de vervulling van de rendementsperiode, waren tot aan de inwerkingtreding van de bestreden bepalingen opgenomen in een administratieve richtlijn, waarvan de wettigheid werd betwist. De wetgever heeft met de bestreden bepalingen beoogd elke betwisting inzake de rendementsperiode in de toekomst te vermijden door hieraan een wettelijke basis te verlenen (*Gedr. St., Senaat, 1993-1994, nr. 928-1, p. 4*).

Uit die toelichting blijkt voldoende dat het geenszins de bedoeling van de wetgever is geweest in te grijpen in de hangende rechtsplegingen betreffende de vóór de inwerkingtreding van de bestreden bepalingen bestaande betwistingen, die bijgevolg zullen worden beslecht op grond van de regels die van kracht waren op het tijdstip waarop de bestreden beslissing werd genomen.

B.7.2.3. Bovendien blijkt uit een onderzoek van de door de partijen neergelegde stukken dat geen enkele neergelegde beslissing uitspraak heeft gedaan ten gronde over de wettigheid van de betwiste administratieve richtlijn en dat, in een beslissing waarbij uitspraak werd gedaan inzake schorsing, de middelen die uit de schending van dezelfde grondwettelijke en internationale bepalingen waren afgeleid als die welke voor het Hof zijn aangevoerd, niet ernstig werden geacht. De wetgever heeft dus niet een administratieve handeling geldig willen verklaren waarvan de onwettigheid door de administratieve rechter zou zijn vastgesteld of waarvan de wettigheid voor hem op ernstige wijze zou zijn betwist.

B.7.2.4. De verzoeker in de zaak met rolnummer 793 maakt weliswaar melding van procedures die hij sedert 1988 voor de Raad van State heeft aangespannen en die nog hangende zijn. Die omstandigheid kon de wetgever echter niet beletten een bevoegdheid uit te oefenen die hem bij artikel 182 van de Grondwet is toegewezen.

B.7.2.5. Onder die voorwaarden kan de zorg van de wetgever om elke betwisting in de toekomst te vermijden niet worden beschouwd als een onverantwoorde inmenging in lopende procedures.

Het middel is niet gegrond in zoverre het de schending aanvoert van de artikelen 10 en 11 van de Grondwet, gelezen in samenhang met de artikelen 6 en 13 van het Europees Verdrag voor de Rechten van de Mens.

B.7.3.1. De schending van de artikelen 10 en 11 van de Grondwet, gelezen in samenhang met de artikelen 12 en 23, derde lid, 1°, van de Grondwet, artikel 2 van het verdrag nr. 29 van de Internationale Arbeidsorganisatie van 28 juni 1930 betreffende de gedwongen of verplichte arbeid, artikel 1 van het verdrag nr. 105 van de Internationale Arbeidsorganisatie, de artikelen 4, 15 en 60 van het Europees Verdrag voor de Rechten van de Mens, artikel 1 van het Europees Sociaal Handvest en de in artikel 2 van het Internationaal Verdrag inzake economische, sociale en culturele rechten opgenomen standstill-verplichting wordt aangevoerd op grond van de vaststelling dat de bestreden bepalingen het recht op vrije keuze van arbeid verhinderen en een vorm van dwangarbeid invoeren.

B.7.3.2. Artikel 4, leden 2 en 3, van het Europees Verdrag voor de Rechten van de Mens, zoals het is geïnterpreteerd door de Europese Commissie in het licht van de voorbereiding van het Verdrag, sluit van het begrip « dwangarbeid of verplichte arbeid » elke dienst van militaire aard uit, zonder een onderscheid te maken tussen de vrijwillige dienstnemingen en de dienstplicht. Doordat het middel de schending van die bepaling, in samenhang gelezen met de artikelen 15 en 60 van hetzelfde Verdrag, aanvoert, faalt het naar recht.

B.7.3.3. De vrijheid van de persoon, gewaarborgd bij artikel 12 van de Grondwet, en meer in het bijzonder de vrijheid van arbeid, die wordt gewaarborgd door de in het middel aangevoerde bepalingen van intern en internationaal recht, verbieden dat een arbeid, onder dreiging met welke straf dan ook, van een persoon die zich daarvoor niet geheel uit eigen wil heeft aangeboden, zou worden geëist, zonder dat die arbeid kan worden verantwoord door bewegredenen van algemeen belang.

Aangezien de opdrachten die aan het leger worden toevertrouwd bijdragen tot de verwezenlijking van doelstellingen van algemeen belang, kunnen aan diegenen die voor de militaire loopbaan hebben gekozen bepaalde verplichtingen worden opgelegd. Er dient echter te worden onderzocht of de bestreden maatregelen op toelaatbare criteria berusten, of zij de nagestreefde doelstellingen van algemeen belang dienen en of zij niet onevenredig zijn ten opzichte van die doelstellingen.

B.7.3.4. De bestreden bepalingen van de wet van 20 mei 1994 inzake de rechtstoestanden van het militair personeel bevatten drie types van maatregelen.

B.7.3.5. Het eerste type van maatregelen handelt over de situatie van de officier (artikel 13), van de onderofficier (artikel 27) of van de vrijwilliger (artikel 51) die, terwijl hij een opleiding heeft genoten op kosten van het Ministerie van Landsverdediging, zijn ontslag aanbiedt, alsook de hulp-officier die de verbreking van zijn dienstneming aanvraagt (artikel 6). In elk van die gevallen wordt het ontslag of de aanvraag van verbreking, behalve in uitzonderlijke gevallen, slechts aanvaard als de betrokkene een werkelijke dienst heeft vervuld tijdens een bij de wet vastgestelde periode: anderhalve maal de duur van de genoten opleiding in de eerste drie gevallen, vijf jaar sedert de benoeming in de graad van onderluitenant in het laatste geval.

De regel volgens welke de militair die een gratis opleiding heeft genoten en die tijdens de hele duurtijd daarvan soldij heeft gekregen, verplicht is een werkelijke dienst te vervullen, doet niet op onverantwoorde wijze afbreuk aan de individuele vrijheid van hen die besloten hebben een militaire loopbaan te vervullen. Het is de tegenprestatie voor de op kosten van de gemeenschap genoten opleiding en beantwoordt aan de noodzaak om in de kaders van het leger te voorzien. Die regel is voldoende bekend zodat hij voor hen op wie hij van toepassing is geen dwang betekent die zij niet zouden hebben kunnen voorzien. Het blijkt niet dat de bij de wet vastgestelde periodes klaarblijkelijk onevenredig zouden zijn met het nagestreefde doel.

B.7.3.6. In het tweede type van maatregelen wordt voorzien door alle in het middel vermelde bepalingen van de wet van 20 mei 1994 inzake de rechtstoestanden van het militair personeel. Zij machtigen de Koning ertoe de opleidingsperiode die in aanmerking moet worden genomen, de som die door diegene die wegens uitzonderlijke redenen zijn ontslag verkrijgt, moet worden terugbetaald en de modaliteiten van die terugbetaling te bepalen.

Krachtens artikel 182 van de Grondwet worden de verplichtingen van de militairen bepaald door de wet. Indien de terugbetalingen die ten laste worden gelegd van de militair die ontslag heeft genomen als verplichtingen in de zin van die bepaling zouden moeten worden beschouwd, zou de vraag rijzen of de aan de Koning verleende machtigingen om het bedrag van die terugbetalingen te bepalen, in overeenstemming zijn met artikel 182 van de Grondwet en, zo niet, of de wetgever het beginsel van de gelijkheid en de niet-discriminatie niet heeft miskend door aan een categorie van militairen de waarborg te ontnemen waarin die bepaling voorziet.

Het middel dat is afgeleid uit een eventuele schending van de artikelen 10 en 11 van de Grondwet, in samenhang met artikel 182, dient ambtshalve te worden opgeworpen. De debatten dienen te worden heropend om de partijen de gelegenheid te bieden hun standpunt hieromtrent kenbaar te maken.

B.7.3.7. Het derde type van maatregelen betreft de kandidaat-hulpofficier (artikel 5), de kandidaat-officier en de kandidaat-onderofficier (artikel 86) wiens dienstneming wordt verbroken wegens andere redenen dan een medische ongeschiktheid en die, terwijl hij zijn opleiding niet heeft beëindigd, de krijgsmacht verlaat.

B.7.3.8. In tegenstelling tot de onder B.7.3.5 vermelde maatregelen, hangt de toepassing van laatstgenoemde maatregelen niet van een beslissing van de betrokkene af, maar wel van een beoordeling door de krijgsmacht betreffende zijn capaciteiten om in de graad waarvoor hij in dienst werd genomen te dienen. Zij verplichten hem tot een actieve dienst als militair korte termijn voor een periode die voor de kandidaat-hulpofficieren en de kandidaat-officieren maximum drie jaar bedraagt en voor de kandidaat-onderofficieren twee jaar.

Het gaat om nieuwe maatregelen die ertoe strekken de kandidaat die deze hoedanigheid verliest te verplichten te dienen in de hoedanigheid van militair korte termijn, aangezien het wegens de afschaffing van de dienstplicht niet mogelijk is hem een werkelijke diensttermijn als dienstplichtige te laten vervullen (*Gebr. St.*, Senaat, 1993-1994, nr. 928-1, p. 16).

B.7.3.9. Zodanige maatregelen doen afbreuk aan de verwachtingen van hen die in dienst zijn getreden in de hoop carrière te maken als officier of onderofficier. Zij hebben niet tot doel de door de kandidaat verworven opleiding ten dienste te stellen van de krijgsmacht, aangezien zij hem verplichten te dienen in een graad waarin die opleiding niet vereist is.

De afschaffing van de dienstplicht kan die maatregelen, die op buitensporige wijze afbreuk doen aan de individuele vrijheid van diegenen op wie ze van toepassing zijn, niet verantwoorden: terwijl zij hun dienstneming als kandidaat-officier of onderofficier nog steeds willen nakomen, zijn zij verplicht een dienst te verrichten in de hoedanigheid van « vrijwilliger korte termijn ».

B.7.3.10. Het middel is gegrond in zoverre het gericht is tegen de artikelen 5 en 86 van de wet van 20 mei 1994 inzake de rechtstoestanden van het militair personeel en tegen de artikelen waarin de gevolgen worden gepreciseerd die met de verbreking van de dienstneming zijn verbonden, te weten:

- artikel 77, 3°, van diezelfde wet, volgens hetwelk de dienstneming of wederdienstneming van de betrokken militair van rechtswege wordt omgezet in een dienstneming van militair korte termijn voor de duur die hij « gehouden is te dienen ».

- artikel 14, § 1, tweede lid, van de wet van 20 mei 1994 houdende statuut van de militairen korte termijn, volgens hetwelk de betrokkene de graad verliest waarin hij is aangesteld en zijn dienstneming eindigt als vrijwilliger korte termijn.

Het middel wordt voor het overige verworpen.

B.7.4. De schending van de artikelen 10 en 11 van de Grondwet, gelezen in samenhang met artikel 48 van het E.G.-Verdrag en artikel 23 van de Grondwet, wordt aangevoerd op grond van de overweging dat militairen wier ontslag niet is aanvaard, verhinderd worden in te gaan op een aanbod van tewerkstelling uit de privé-sector.

Artikel 48 van het E.G.-Verdrag verleent geen absoluut recht om in te gaan op een aanbod van tewerkstelling dat uitgaat van de privé-sector, met miskenning van de verplichtingen die voortvloeien uit een vroegere professionele verbintenis.

Artikel 23, derde lid, 1°, van de Grondwet zou overigens niet in die zin kunnen worden geïnterpreteerd dat het een dergelijk recht verleent.

Het middel afgeleid uit de schending van de artikelen 10 en 11 van de Grondwet, gelezen in samenhang met artikel 48 van het E.G.-Verdrag en artikel 23 van de Grondwet, is niet gegrond.

B.7.5.1. De schending van de artikelen 10 en 11 van de Grondwet, afzonderlijk en in samenhang gelezen met artikel 24, § 3, van de Grondwet en de in artikel 2 van het Internationaal Verdrag inzake de economische, sociale en culturele rechten opgenomen standstill-verplichting wordt aangevoerd op grond van de vaststelling dat de toegang tot het onderwijs kosteloos is tot het einde van de leerplicht, en dat voor andere categorieën van studenten niet is voorzien in een mogelijke terugvordering van de vormingskosten wanneer bepaalde voorwaarden zijn vervuld.

B.7.5.2. De bestreden bepalingen zijn die welke aan de Koning de machtiging verlenen om in verschillende gevallen van verbreking van de dienstneming het bedrag te bepalen van het gedeelte van de kosten van de vorming dat zal dienen terugbetaald te worden wanneer de betrokken militair de voorwaarde van de rendementsperiode niet heeft vervuld of niet wenst te dienen in een andere hoedanigheid.

Het onderzoek van dat middel moet worden aangehouden, aangezien het Hof voorafgaandelijk het in B.7.3.6 ambtshalve opgeworpen middel moet onderzoeken.

Ten aanzien van de verplichte overgang naar het reservekader

B.8.1. Verschillende beroepen zijn gericht tegen de artikelen 19, 27, 51 en 65 van de wet van 20 mei 1994 inzake de rechtstoestanden van het militair personeel, tegen de artikelen 22, 23, 27 en 34 van de wet van 20 mei 1994 houdende statuut van de militairen korte termijn, die voorzien in een overgang van rechtswege naar het reservekader, van verschillende categorieën van officieren en onderofficieren en die de vrijwilligers onderwerpen aan de militaire verplichtingen die gelden voor de vrijwilligers met onbepaald verlof, die door de Koning worden bepaald, en tegen artikel 64 van de wet van 20 mei 1994 inzake de rechtstoestanden van het militair personeel, in zoverre het artikel 55 van de wet van 13 juli 1976 betreffende de getalsterkte aan officieren en de statuten van het personeel van de krijgsmacht opheft, dat voorzorg in de vrijwillige overgang van officieren en onderofficieren naar het reservekader.

Het middel is afgeleid uit de schending van de artikelen 10 en 11 van de Grondwet, afzonderlijk en in samenhang gelezen met artikel 23, derde lid, 1°, van de Grondwet, artikel 2 van het verdrag nr. 29 van de Internationale Arbeidsorganisatie van 28 juni 1930 betreffende de gedwongen of verplichte arbeid, artikel 1 van het verdrag nr. 105 van de Internationale Arbeidsorganisatie, de artikelen 4, 14, 15 en 60 van het Europees Verdrag voor de Rechten van de Mens, artikel 48 van het E.G.-Verdrag en artikel 1 van het Europees Sociaal Handvest.

B.8.2. Om de in B.7.3.2 aangehaalde redenen, faalt het middel naar recht in zoverre het de schending van artikel 4, in samenhang gelezen met de artikelen 14, 15 en 60 van het Europees Verdrag voor de Rechten van de Mens, aanvoert.

B.8.3. De overige in het middel aangevoerde bepalingen waarborgen de vrijheid van arbeid en verbieden dwangarbeid of verplichte arbeid. Om de in B.7.3.3 aangehaalde redenen staan zij niet eraan in de weg dat aan de militairen bepaalde verplichtingen worden opgelegd, op voorwaarde dat ze op toelaatbare criteria berusten, dat ze verband houden met de doelstellingen van algemeen belang, waarvan de verwezenlijking aan het leger wordt toevertrouwd, en dat ze niet onevenredig zijn met die doelstellingen.

B.8.4. De bestreden bepalingen leggen verscheidene categorieën van militairen de verplichting op om na de beëindiging van hun actieve dienst in het reservekader te dienen. Die verplichting is ingegeven door de zorg om over een toereikend reservekader te beschikken, rekening houdend onder meer met de afschaffing van de dienstplicht. Zoals door de verzoekende partijen zelf wordt vermeld, is de verplichting, gelet op de bovenvermelde doelstelling, van tijdelijke aard: met het oog op een nieuwe wetswijziging, werden alle reserveofficieren en reserveonderofficieren aangeschreven met de vraag of zij nog in het reservekader wensten opgenomen te blijven en of hun motivatie, lichamelijke geschiktheid en beroepsbezigheden hen ertoe in staat stelden regelmatig vrijwillige prestaties te verrichten.

B.8.5. De verplichtingen waaraan de reservemilitairen onderworpen zijn, bestaan er hoofdzakelijk in dat zij opnieuw kunnen worden opgeroepen voor een termijn waarvan de duur dertig dagen per jaar niet overschrijdt voor de officieren (artikel 62 van de wet van 1 maart 1958, met name betreffende het statuut van de reserveofficieren) en zevenentwintig dagen per jaar voor de onderofficieren (artikel 10 van de wet van 18 februari 1987, betreffende het statuut van de reserveonderofficieren). Wegens het beperkte karakter van die verplichtingen en de specificiteit van de militaire loopbaan, kunnen de betwiste maatregelen niet in die zin worden beschouwd dat ze op onevenredige wijze afbreuk zouden doen aan de individuele vrijheid van diegenen die ze ondergaan.

B.8.6. Het middel is niet gegrond.

Ten aanzien van de aanstelling van de militairen korte termijn

B.9.1. In de zaak met rolnummer 796 is het beroep tevens gericht tegen de artikelen 22, § 1, tweede lid, en 23, tweede lid, van de wet van 20 mei 1994 houdende statuut van de militairen korte termijn.

Het middel is afgeleid uit de schending van de artikelen 10 en 11 van de Grondwet, doordat de militairen korte termijn in het actief kader slechts worden opgenomen en bevorderd bij wijze van aanstelling en pas in een militaire graad worden benoemd op het ogenblik dat zij van rechtswege overgaan naar het reservekader, zonder dat er een objectieve en redelijke verantwoording bestaat om die categorie van militairen niet onmiddellijk na hun vorming te benoemen, zoals de militairen die behoren tot de overige categorieën van het actief kader.

B.9.2. De militairen korte termijn kunnen alleen aanstellingen en geen benoemingen verkrijgen. Die regeling, die een onderscheid maakt tussen de tijdelijke militairen en de militairen van het beroepskader, die na de voltooiing van hun vorming worden benoemd, is ingegeven door de overweging dat een « aanstelling », die automatisch wordt verleend na het slagen voor de deelproeven voorgeschreven in het programma van de vorming, het tijdelijk karakter van de uitgeoefende functie moet benadrukken (*Gedr. St.*, Senaat, 1993-1994, nr. 927/2, p. 100). Dat onderscheid tussen beide categorieën van militairen is objectief verantwoord door de aard en de duur van de aangeane verbintenis.

Aangezien de aangestelde militairen geen enkel pecuniair nadeel lijden, noch op het vlak van de bezoldiging, noch op het vlak van de pensioenen, is de maatregel ook niet onevenredig met het nagestreefde doel.

B.9.3. Het middel is niet gegrond.

Om die redenen,
het Hof

- vernietigt de eerste en de vierde paragraaf van artikel 5bis van de wet van 23 december 1955 betreffende de hulpofficieren van de luchtmacht, piloten en navigatoren, artikel ingevoegd bij artikel 5 van de wet van 20 mei 1994 inzake de rechtstoestanden van het militair personeel;
 - vernietigt het 3° van artikel 77 van de wet van 20 mei 1994 inzake de rechtstoestanden van het militair personeel;
 - vernietigt de eerste en de vierde paragraaf van artikel 26bis van de wet van 21 december 1990 houdende statuut van de kandidaat-militairen van het actief kader, artikel ingevoegd bij artikel 86 van de wet van 20 mei 1994 inzake de rechtstoestanden van het militair personeel;
 - vernietigt artikel 14, § 1, tweede lid, van de wet van 20 mei 1994 houdende statuut van de militairen korte termijn;
 - verwerpt de beroepen voor het overige, behalve wat de hierna vermelde bepalingen betreft, waarover de uitspraak wordt aangehouden;
 - houdt de uitspraak aan met betrekking tot de artikelen 6, 13, 27 en 51 van de wet van 20 mei 1994 inzake de rechtstoestanden van het militair personeel en met betrekking tot het niet vernietigde deel van de artikelen 5 en 86 van dezelfde wet;
 - gelast de heropening van de debatten teneinde de partijen in het geding in de beroepen met rolnummers 795, 796 en 799 toe te staan zich nader te verklaren omtrent het ambtshalve opgeworpen middel in B.7.3.6;
 - nodigt die partijen uit een aanvullende memorie betreffende dat enkele punt in te dienen tegen 19 januari 1996.
- Aldus uitgesproken in het Nederlands, het Frans en het Duits, overeenkomstig artikel 65 van de bijzondere wet van 6 januari 1989 op het Arbitragehof, op de openbare terechtzitting van 14 december 1995.

De griffier,
L. Potoms.

De voorzitter,
L. De Grève.

COUR D'ARBITRAGE

[C - 21456]

F. 96 - 2

Arrêt n° 81/95 du 14 décembre 1995

Numéros du rôle : 782, 793 et 795 à 799
En cause : les recours en annulation partielle

- de la loi du 20 mai 1994 relative aux statuts du personnel militaire,
- de la loi du 20 mai 1994 portant statut des militaires court terme.

La Cour d'arbitrage,

composée des présidents L. De Grève et M. Melchior, et des juges P. Martens, G. De Baets, E. Cerexhe, H. Coremans et A. Arts, assistée du greffier L. Potoms, présidée par le président L. De Grève, après en avoir délibéré, rend l'arrêt suivant :

I. Objet des recours

A. Par requête adressée à la Cour par lettre recommandée à la poste le 8 novembre 1994 et parvenue au greffe le 9 novembre 1994, un recours en annulation de l'article 89 de la loi du 20 mai 1994 relative aux statuts du personnel militaire, publiée au *Moniteur belge* du 21 juin 1994, a été introduit par Jean-Noël Wolters, officier temporaire du cadre actif des forces armées, demeurant à 8434 Westende, Santhovenstraat 7.

Cette affaire est inscrite sous le numéro 782 du rôle de la Cour.

B. Par requêtes adressées à la Cour par lettres recommandées à la poste les 14, 19, 20 et 21 décembre 1994 et parvenues au greffe les 15, 20, 21 et 22 décembre 1994, il a été introduit un recours en annulation totale ou partielle :

a. des articles 73, 2°, et 100, 1° et 2°, de la loi du 20 mai 1994 relative aux statuts du personnel militaire, publiée au *Moniteur belge* du 21 juin 1994, par l'a.s.b.l. Association des officiers en service actif (A.O.S.A.), dont le siège est établi à 1000 Bruxelles, rue des Petits Carmes 24;

b. de l'article 13 de la loi précitée, par Philippe Vande Castele, demeurant à 2900 Schoten, Klamperdreef 7;

c. - des articles 19, 27, 51, 64 et 65 de la loi précitée,

- des articles 22, 23, 27 et 34 de la loi du 20 mai 1994 portant statut des militaires court terme, publiée au *Moniteur belge* du 21 juin 1994, par l'a.s.b.l. Association des officiers en service actif, précitée, l'a.s.b.l. Royale alliance mutuelle des sous-officiers de Belgique (R.A.M.S.O.B.), qui a fait élection de domicile à 1040 Bruxelles, avenue Milcamps 77, Jean-Michel Carion, demeurant à 5140 Sombreffe, rue Potriau 17, Paul Bleyfuesz, Guido Berwouts et Pascal Mangon, qui ont tous fait élection de domicile à 1040 Bruxelles, avenue Milcamps 77;

d. de l'article 89 de la loi mentionnée *sub a*, par Alain Covyn, demeurant à 5100 Naninne, rue des Bolettes 4, Luc Bamps, demeurant à 3650 Dilsen-Rotem, Emiel Dorlaan 27a, Olivier Gerardy, demeurant à 6600 Bastogne, rue du Vieux Moulin 5, Jean-Noël Wolters, demeurant à 8434 Westende, Santhovenstraat 7, l'a.s.b.l. Association des officiers en service actif, l'a.s.b.l. Royale alliance mutuelle des sous-officiers de Belgique et Pascal Mangon, tous précités;

e. de la norme mentionnée *sub d*, par Dany Jaupart, demeurant à 6230 Pont-à-Celles, rue des Collines 45;

f. - des articles 5, 6, 13, 27, 51, 77.3° et 86 de la loi mentionnée *sub a*,

- des articles 1er, alinéa 2, et 14.1, alinéa 2, de la susdite loi portant statut des militaires court terme, par l'a.s.b.l. Association des officiers en service actif, l'a.s.b.l. Royale alliance mutuelle des sous-officiers de Belgique, Jean-Michel Carion, Paul Bleyfuesz et Guido Berwouts, tous précités.

Les affaires *sub a*, *b*, *c*, *d*, *e* et *f* sont inscrites respectivement sous les numéros 793, 795, 796, 797, 798 et 799 du rôle de la Cour.

II. La procédure

a. L'affaire portant le numéro 782 du rôle

Par ordonnance du 9 novembre 1994, le président en exercice a désigné les juges du siège conformément aux articles 58 et 59 de la loi spéciale du 6 janvier 1989 sur la Cour d'arbitrage.

Les juges-rapporteurs ont estimé n'y avoir lieu de faire application des articles 71 ou 72 de la loi organique.

Par ordonnance du 24 novembre 1994, la Cour a complété le siège par le juge A. Arts, vu la mise à la retraite d'un juge d'expression néerlandaise du siège.

Le recours a été notifié conformément à l'article 76 de la loi organique, par lettres recommandées à la poste le 2 décembre 1994.

L'avis prescrit par l'article 74 de la loi organique a été publié au *Moniteur belge* du 9 décembre 1994.

Le Conseil des ministres, rue de la loi 16, 1000 Bruxelles, a introduit un mémoire par lettre recommandée à la poste le 18 janvier 1995.

b. Les affaires portant les numéros 782, 793 et 795 à 799 du rôle

Par ordonnances des 15, 20, 21 et 22 décembre 1994, le président en exercice a désigné les juges des sièges dans les affaires portant les numéros 793 et 795 à 799 du rôle conformément aux articles 58 et 59 de la loi spéciale du 6 janvier 1989 sur la Cour d'arbitrage.

Par ordonnance du 22 décembre 1994, la Cour a joint les affaires portant les numéros 782, 793 et 795 à 799 du rôle.

Les recours portant les numéros 793 et 795 à 799 ont été notifiés conformément à l'article 76 de la loi organique, par lettres recommandées à la poste le 2 février 1995; l'ordonnance de jonction a été notifiée par les mêmes lettres.

L'avis prescrit par l'article 74 de la loi organique a été publié au *Moniteur belge* du 3 février 1995 pour les mêmes recours.

Des mémoires ont été introduits par :

- A. Beerts, faisant élection de domicile chez Beerts & Scheepers, Sint-Truidensteinweg 241, 3700 Tongres, par lettre recommandée à la poste le 6 mars 1995;

- le Conseil des ministres, par lettre recommandée à la poste le 20 mars 1995.

Ces mémoires ont été notifiés conformément à l'article 89 de la loi organique, par lettres recommandées à la poste le 31 mars 1995.

Par ordonnance du 27 avril 1995, le président en exercice a constaté que le juge E. Cerexhe était légitimement empêché et remplacé comme membre du siège par le juge R. Herneuse, uniquement pour permettre à la Cour de statuer sur la prorogation du délai prévue à l'article 109 de la loi organique.

Par ordonnances du 27 avril 1995 et du 25 octobre 1995, la Cour a prorogé respectivement jusqu'aux 8 novembre 1995 et 8 mai 1996 le délai dans lequel l'arrêt doit être rendu.

Des mémoires en réponse ont été introduits par :

- L. Bamps, par lettre recommandée à la poste le 28 avril 1995;

- l'a.s.b.l. A.O.S.A., par lettre recommandée à la poste le 2 mai 1995;

- Ph. Vande Castele, par lettre recommandée à la poste le 2 mai 1995;

- les requérants dans l'affaire portant le numéro 796 du rôle, par lettre recommandée à la poste le 2 mai 1995;

- les requérants dans l'affaire portant le numéro 799 du rôle, par lettre recommandée à la poste le 2 mai 1995;

- A. Beerts, par lettre recommandée à la poste le 3 mai 1995;

- J.-N. Wolters, par lettre recommandée à la poste le 5 mai 1995.

Par ordonnance du 6 juillet 1995, la Cour a déclaré les affaires en état et fixé l'audience au 14 septembre 1995.

Cette ordonnance a été notifiée aux parties ainsi qu'à leurs avocats, par lettres recommandées à la poste le 6 juillet 1995.

A l'audience publique du 14 septembre 1995 :

- ont comparu :

- . Ph. Vande Castele, en personne et pour l'a.s.b.l. A.O.S.A.;

- . J.-N. Wolters, en personne;

- . L. Bamps, en personne;

- . D. Jaupart, en personne;

- . O. Gerardy, en personne;

- . F. Beun, pour l'a.s.b.l. R.A.M.S.O.B.;

- . J.-M. Carion, en personne;

- . P. Bleyfuesz, en personne;

- . J.-M. Mangon, en personne;

- . A. Beerts, en personne;

- . le lieutenant-colonel J. Govaert et le commandant R. Gerits, pour le Conseil des ministres;

- les juges-rapporteurs G. De Baets et P. Martens ont fait rapport;

- les parties ont été entendues;

- les affaires ont été mises en délibéré.

La procédure s'est déroulée conformément aux articles 62 et suivants de la loi organique, relatifs à l'emploi des langues devant la Cour.

III. En droit

- A -

Dans les affaires portant les numéros 782, 797 et 798 du rôle

A.1.1. Les parties requérantes dans les affaires portant les numéros 782, 797 et 798 du rôle demandent l'annulation de l'article 89 de la loi du 20 mai 1994 relative aux statuts du personnel militaire, qui remplace l'article 61 de la loi du 21 décembre 1990 portant statut des candidats militaires du cadre actif.

Les moyens sont cependant exclusivement dirigés contre les paragraphes 3 et 4 du nouvel article 61 de la loi du 21 décembre 1990 portant statut des candidats militaires du cadre actif.

En ce qui concerne l'article 61, § 3, de la loi du 21 décembre 1990 portant statut des candidats militaires du cadre actif, les parties requérantes souhaitent exclure du recours en annulation les termes « Les passages des militaires visés dans cet article s'effectuent suivant les règles et la procédure fixées par ». Ces termes confirment utilement le principe du passage de tous les officiers temporaires dans le cadre de complément.

Subsidiairement, les parties requérantes demandent l'annulation des termes « et ses arrêtés d'exécution » figurant à l'article 61, § 3, de la loi du 21 décembre 1990 portant statut des candidats militaires du cadre actif.

Position des parties requérantes

Quant à la recevabilité

Intérêt des parties requérantes

A.1.2.1. Les requérants Covyn et Jaupart ont été officier temporaire à la force terrestre pendant dix ans et ils sont toujours en chômage à l'issue de leurs rengagements. Le requérant Bamps a également été officier temporaire pendant dix ans. Le requérant Wolters est actuellement officier temporaire, et ce jusqu'au 30 septembre 1995. Le requérant Gerardy a été sous-officier temporaire et le requérant Mangon est toujours volontaire temporaire, et ce jusqu'au 18 octobre 1995. A l'exception de Mangon, tous les requérants ont pris part à des examens en vue de passer dans le cadre des (sous-)officiers de carrière ou de complément, mais ils ne sont pas entrés en ligne de compte pour une nomination et ont engagé contre ces décisions des procédures, qui sont toujours en cours, auprès du Conseil d'Etat. Le requérant Mangon n'a participé, avec le même résultat, qu'à des examens de passage dans le cadre de carrière, puisqu'aucun cadre de complément n'est prévu pour son rang.

A.1.2.2. Les parties requérantes Association des officiers en service actif et Royale alliance mutuelle des sous-officiers de Belgique, toutes deux des associations sans but lucratif, défendent les intérêts de toutes les catégories de militaires. Leurs statuts se fixent comme objectif d'« assurer la défense des intérêts légitimes des officiers des forces armées » (article 3 des statuts de la première association sans but lucratif requérante) et de « déployer toute activité de nature à assurer la défense des droits et des intérêts professionnels, sociaux et matériels de ses membres » (article 3 des statuts de la seconde association sans but lucratif requérante). Les décisions d'agir en justice devant la Cour ont été prises par les conseils d'administration les 25 novembre et 13 décembre 1994.

Recevabilité ratione temporis

A.1.2.3. Les requêtes ont été introduites dans le délai prescrit, bien que la disposition entreprise, applicable avec effet rétroactif au 1er janvier 1991, confirme l'ancien article 61 de la loi du 21 décembre 1990.

Quant au fond

A.1.2.4. Les parties requérantes dénoncent une discrimination entre les différentes catégories de militaires temporaires selon qu'ils avaient une ancienneté de service supérieure ou inférieure à quatre ans à la date du 1er janvier 1991, étant donné que ceux qui ont moins de quatre ans de service à la date de l'entrée en vigueur de la loi sont admis d'office comme militaire de complément s'ils ont réussi une épreuve linguistique (simplifiée et plus objective) et une épreuve professionnelle, alors que les militaires temporaires dont l'ancienneté de service est supérieure à quatre ans sont admis dans le cadre de complément « suivant les règles et la procédure fixées par la loi du 13 juillet 1976 et ses arrêtés d'exécution », ce qui implique que, compte tenu du degré de difficulté plus élevé des épreuves, il leur était plus difficile d'accéder au cadre de complément.

La distinction entre les deux catégories de militaires temporaires repose sur un critère nouveau et artificiel et manque de toute pertinence ou justification logique. Il y a également disproportion entre le moyen et le but.

A.1.2.5. La distinction entre les officiers temporaires selon qu'ils sont entrés en service avant ou après le 1er janvier 1987 n'est ni pertinente ni logiquement justifiée. Le renouvellement de la « pyramide du personnel » devait se faire par une modification du cadre du personnel. Le critère de l'ancienneté n'est du reste pas pertinent puisque du fait de l'âge minimum et maximum fixé en matière de recrutement, un officier « plus ancien » peut n'avoir que 22 ans (s'il compte quatre années d'ancienneté), et un « jeune » officier en avoir déjà 36 (avec moins de quatre ans d'ancienneté). Pour atteindre son but, le législateur aurait pu envisager d'autres options.

La situation est encore plus arbitraire pour le requérant Mangon, puisque sous l'empire de la loi du 13 juillet 1976, il n'avait pas la possibilité de passer dans le cadre de complément.

A.1.2.6. Les parties requérantes formulent également à titre subsidiaire un moyen dirigé contre les termes « et ses arrêtés d'exécution » figurant à l'article 61, § 3, de la loi du 21 décembre 1990, modifiée par la loi du 20 mai 1994, puisque tout contrôle judiciaire de ces arrêtés d'exécution basé sur l'article 159 de la Constitution est exclu, étant donné que ces arrêtés, qui fixent pour les officiers temporaires « plus anciens » les critères non objectifs de passage dans le cadre de complément, ont été érigés en normes ayant force de loi, qui échappent à l'application de l'article 159 de la Constitution.

A.1.2.7. En outre, les dispositions attaquées instaurent une discrimination en ce que les militaires temporaires « plus anciens » doivent être admis par le ministre, sur la base des arrêtés royaux aujourd'hui confirmés par la loi, à participer aux examens (subjectifs), alors que les jeunes militaires sont inscrits automatiquement.

A.1.2.8. Enfin, les parties requérantes invoquent également un moyen contre l'article 61, § 4, de la loi du 21 décembre 1990 portant statut des candidats militaires du cadre actif en tant que cette disposition porte atteinte au droit de saisir les juridictions et empêche ainsi d'attaquer des arrêtés et des notes d'instruction illégaux.

Position du Conseil des ministres

Quant à la recevabilité

Recevabilité ratione temporis

A.1.3.1. La disposition entreprise est une disposition législative interprétative, qui n'apporte aucune modification aux dispositions originaires de l'article 61, alinéa 3 (actuellement § 3), de la loi du 21 décembre 1990. Cette loi a supprimé le cadre temporaire mais a également établi certaines mesures transitoires et d'accompagnement, en partant de la constatation que tous les temporaires ne pouvaient pas être admis dans le régime statutaire. La disposition en vertu de laquelle les militaires recrutés en dernier lieu pourraient accéder au cadre de complément se justifiait raisonnablement au motif qu'ils se trouvaient à un niveau inférieur de la hiérarchie, qu'ils n'avaient pas encore pu participer à des épreuves de passage et qu'ils ne pouvaient passer que dans le cadre de complément et non plus dans le cadre de carrière.

Recevabilité des recours introduits par les associations sans but lucratif

A.1.3.2. Le représentant de l'a.s.b.l. A.O.S.A. ne peut, en sa qualité d'officier qui a quitté le service actif, être membre effectif ou administrateur de l'association sans but lucratif et n'a pas reçu de mandat spécifique lui conférant capacité d'agir en application de l'article 13 des statuts.

A.1.3.3. Sur la base de l'article 10 des statuts de l'a.s.b.l. R.A.M.S.O.B., un administrateur ne peut agir seul comme représentant au procès sans habilitation de tous les administrateurs. De surcroît, l'administrateur agissant en justice n'est pas valablement secrétaire, en sorte que la pièce contresignée par l'intéressé n'est pas valable. Enfin, il ressort de l'article 10, e), alinéa 3, des statuts que l'action ne peut être intentée que par le président ou l'administrateur-délégué, si bien que le conseil d'administration ne peut en disposer au profit d'un tiers.

A.1.3.4. On ne comprend guère l'intérêt que peut avoir le requérant Mangon, et il est permis de se demander dans quelle mesure les requérants francophones Jaupart, Gerardy et Mangon ont respecté la législation linguistique pour ce qui concerne la langue de leur requête.

Exceptions particulières concernant la première demande d'annulation

A.1.3.5. La distinction critiquée par les parties requérantes découle des articles 61 et 62 de la loi du 21 décembre 1990 portant statut des candidats militaires du cadre actif, cependant que l'article 89 attaqué de la loi du 20 mai 1994 relative aux statuts du personnel militaire doit uniquement être considéré comme une disposition interprétative du susdit article 61. En outre, la critique ne porte que sur des dispositions interprétatives qui doivent être réputées avoir toujours fait partie de la loi depuis sa naissance.

A.1.3.6. Le recours en annulation vise en substance à l'adoption d'une réglementation nouvelle et plus favorable pour les militaires temporaires âgés, réglementation qui devrait assurer d'autres objectifs que ceux poursuivis par le législateur, en sorte que le recours est irrecevable *ratione temporis*. Enfin, une annulation éventuelle de ces termes d'annulation de la disposition contestée ne rapprochera pas les parties requérantes de leur but, elles n'ont aucun intérêt à leur demande.

Exceptions particulières concernant la deuxième demande

A.1.3.7. Les parties requérantes ne critiquent que des arrêtés d'exécution et des directives administratives, et non pas un texte législatif. En outre, les termes attaqués « et ses arrêtés d'exécution » figuraient déjà dans l'article 61 originaire, de sorte que le recours est irrecevable *ratione temporis*. Enfin, une annulation éventuelle de ces termes n'améliorera pas davantage la situation juridique des parties requérantes, puisqu'après la suppression de ces termes les actes litigieux de l'autorité administrative continueront d'exister.

Quant au fond

A.1.3.8. Le premier moyen manque en fait, d'une part, parce qu'il y a bel et bien un rapport de proportionnalité entre le but et les moyens et, d'autre part, parce que le principe de la variabilité du service en fonction de l'intérêt public est respecté. Le critère de distinction est objectif et le traitement différent acceptable : engagement de jeunes militaires et instauration d'un régime transitoire sur la base de considérations sociales. Sous le régime applicable aux militaires « plus anciens », les candidats n'étaient certainement pas privés de toute possibilité de passage. D'autres arguments font figure de pure critique d'opportunité.

A.1.3.9. Le troisième moyen des parties requérantes est dirigé contre des arrêtés d'exécution et ne comporte aucun exposé qui ferait apparaître une violation des articles 10 et 11 de la Constitution par l'article 61, § 3, de la loi du 21 décembre 1990 portant statut des candidats militaires du cadre actif.

A.1.3.10. Le quatrième moyen, qui dénonce une régularisation légale de notes d'instruction, manque en fait. En aucun cas, il n'a été établi de quelle manière les militaires temporaires seraient privés de « voies de recours garanties par la Constitution. »

A.1.3.11. Dans le deuxième moyen, qui est dirigé contre les mots « et ses arrêtés d'exécution » figurant à l'article 61, § 3, de la loi du 21 décembre 1990, il n'est pas démontré de quelle manière le principe d'égalité serait violé par les termes litigieux. Le moyen doit être déclaré irrecevable à défaut de clarté. La référence aux arrêtés d'exécution ne vise aucunement à régulariser le contenu des arrêtés (existants). Ce passage souligne seulement de manière explicite le fait que d'autres modalités doivent encore être fixées dans des arrêtés d'exécution. En aucune manière l'application de l'article 159 de la Constitution n'est-elle exclue vis-à-vis de certains actes de l'autorité administrative.

A.1.3.12. Enfin, le Conseil des ministres demande à la Cour, au cas où elle conclurait malgré tout à l'annulation, de maintenir les effets de la disposition annulée jusqu'à la date de la publication de la disposition litigieuse au *Moniteur belge*, au motif qu'« une annulation opérée de manière aveugle entraînerait une grave désorganisation de la gestion du personnel des forces armées ».

Mémoire en réponse des parties requérantes

A.1.4.1. L'exception d'irrecevabilité pour défaut de capacité d'agir du représentant de l'a.s.b.l. A.O.S.A. est rejetée : la qualité d'officier actif est prise en compte lors de l'admission d'un nouveau membre, comme le prévoit l'article 6 des statuts. Aucune mesure de démission ou d'exclusion n'a été prise à l'égard de l'intéressé : au contraire, il a été désigné au poste d'administrateur général. Même si sa démission comme officier conduisait d'office à sa démission comme membre de l'association sans but lucratif, sa désignation statutaire en tant qu'administrateur publiée au *Moniteur belge* resterait opposable aux tiers, et donc au Conseil des ministres. En outre, l'intéressé conteste sa démission en tant que militaire, et il a soulevé contre celle-ci une exception d'illégalité, qui devrait préalablement être tranchée par la Cour.

L'exception soulevée vis-à-vis de l'a.s.b.l. R.A.M.S.O.B. est également dépourvue de fondement, puisque F. Beun est mentionné au *Moniteur belge* du 15 octobre 1992 comme administrateur-fondateur de pouvoir et trésorier, si bien qu'en vertu des statuts, il est compétent pour intenter les actions au nom du conseil d'administration. Par suite de la démission de l'administrateur-secrétaire, le *Moniteur belge* du 26 novembre 1992 contient un avis signalant que F. Beun est secrétaire-trésorier et administrateur-fondateur de pouvoir.

Pour ce qui concerne les requérants Jaupart, Gerardy et Mangon, on ne voit pas quelle disposition législative les obligerait à utiliser dans leur requête la langue française.

A.1.4.2. L'exception d'irrecevabilité *ratione temporis* et *ratione materiae* soulevée vis-à-vis de la première demande est rejetée : la disposition entreprise a été publiée au *Moniteur belge* du 21 juin 1994 et l'article 62, rédigé en 1990, peut être impliqué dans l'appréciation de cette disposition. Les exceptions soulevées à l'égard de la deuxième demande sont rejetées à leur tour, pour des raisons identiques.

A.1.4.3. Sur le fond, les parties requérantes maintiennent leurs objections à l'égard du « système de concours subjectif » applicable aux militaires temporaires « plus anciens » et du « système d'examen objectif » appliqué aux « jeunes » militaires temporaires. Elles maintiennent également leurs questions quant à la portée de la référence aux « arrêtés d'exécution » de la loi de 1976.

A.1.4.4. Les parties requérantes rejettent en tout cas un maintien des effets dans l'hypothèse d'une annulation de la disposition attaquée et font valoir un certain nombre de données matérielles faisant apparaître que, concrètement, il n'y a pas beaucoup d'officiers et de sous-officiers temporaires « plus anciens » (respectivement 235 et 22) susceptibles d'entrer en ligne de compte pour une admission dans le cadre de complément. Subsidièrement, les parties requérantes demandent de maintenir tout au plus les effets vis-à-vis des militaires temporaires qui n'ont participé à aucune épreuve de passage, ce qui ramène le nombre à 37 officiers.

Dans l'affaire portant le numéro 793 du rôle

Position des parties requérantes

A.2.1. Le moyen dirigé contre les articles 73, 2°, et 100, 1° et 2°, de la loi du 20 mai 1994 relative aux statuts du personnel militaire est pris de la violation des articles 10, 11, 24, § 5, 127 et 182 de la Constitution en ce que des dispositions légales relatives à l'Ecole royale militaire et à la formation de candidats-officiers de carrière sont supprimées, sans que d'autres dispositions législatives y aient été substituées et en ce que, par contre, il a été accordé une délégation au Roi, alors que cette compétence est réservée par les articles 24, § 5, et 127 de la Constitution au législateur fédéral et au législateur décentralisé et que, pour ce qui concerne les droits et obligations des personnes ayant la qualité de militaire, cette compétence, en vertu de l'article 182 de la Constitution, est réservée au législateur fédéral et non au Roi.

Une discrimination est également créée ainsi entre les officiers de carrière dont le statut est défini par le législateur et la nouvelle génération d'officiers de carrière - pour autant qu'ils soient formés à l'Ecole royale militaire - dont le statut est déterminé par le Roi.

Position du Conseil des ministres

A.2.2.1. Après avoir rappelé sa position en ce qui concerne l'irrecevabilité de la requête introduite au nom de l'a.s.b.l. A.O.S.A. pour défaut de capacité d'agir dans le chef du représentant (cf. *supra*, A.1.3.2), le Conseil des ministres déclare que l'applicabilité de l'article 24, § 5, de la Constitution à l'Ecole royale militaire est contestable, ainsi qu'il ressort d'ailleurs de certains arrêts de la Cour. Subsidièrement, il est allégué que le texte de l'article 24, § 5, de la Constitution ne permet pas de conclure que l'aspect spécifique « matière à enseigner » doive être défini par la loi *stricto sensu*.

A.2.2.2. Il semble que la Cour soit incompétente pour se prononcer sur une violation de l'article 182 de la Constitution, même par le biais de l'article 127 de celle-ci. La partie requérante n'explique pas en quoi consiste la violation de l'article 182, et le moyen est donc irrecevable. Au demeurant, on ne voit pas de quelle manière cette disposition, qui énonce notamment que les droits et obligations des militaires doivent être réglés par la loi, pourrait être violée. Il est renvoyé à cet égard à l'article 1bis, § 2, de la loi du 18 mars 1838, lequel, à son tour, se réfère explicitement au programme des matières « toutes armes » fixé par le Roi, ce qui n'a jamais soulevé la moindre objection d'inconstitutionnalité de la part du Conseil d'Etat.

A.2.2.3. En tant qu'est invoquée une violation du principe d'égalité et de l'interdiction de discrimination entre les candidats-licenciés, dont le programme est fixé par arrêté royal, et les candidats-ingénieurs, dont le programme est fixé par la loi, le moyen est insuffisamment clair en ce qui concerne le caractère discriminatoire qui y est dénoncé, d'autant que pour les candidats-licenciés le texte de la loi renvoie explicitement au niveau des études universitaires pour l'obtention du diplôme scientifique de licencié. L'habilitation accordée au Roi pour fixer le contenu des programmes, liée à la disposition légale concernant les garanties d'une égalité de contenu, a été jugée constitutionnelle par le Conseil d'Etat.

Dans l'affaire portant le numéro 795 du rôle

Position des parties requérante et intervenante

A.3.1. Dans l'affaire portant le numéro 795 du rôle, Ph. Vande Castele, ancien officier de carrière qui a donné sa démission de l'armée en 1988, et dont la démission avait initialement été refusée au motif qu'il ne remplissait pas les « conditions de rendement » jugées par lui illégales et contenues dans un règlement, demande l'annulation de l'article 13 de la loi du 20 mai 1994 relative aux statuts du personnel militaire. Un mémoire en intervention a été introduit par A. Beerts, officier, qui s'est également vu refuser la démission au motif qu'il ne remplissait pas les conditions de rendement.

Les conditions de rendement figuraient au départ dans une directive administrative et ont été reprises dans la loi du 1er mars 1958 par l'article attaqué, lequel n'enrera cependant en vigueur qu'à la date fixée par le Roi (article 103 de la loi du 20 mai 1994 relative aux statuts du personnel militaire).

A.3.2.1. L'article 13 entrepris de la loi du 20 mai 1994 relative aux statuts du personnel militaire viole d'abord les articles 10 et 11 de la Constitution, car il prive la partie requérante de garanties juridictionnelles essentielles offertes de manière générale à tous les justiciables par la Constitution et les lois, étant donné que l'on confirme en réalité une directive administrative et que, pour des litiges qui se sont élevés par le passé et dans lesquels le requérant est impliqué, il est donc porté atteinte à la compétence des cours et tribunaux et du Conseil d'Etat, puisque le contrôle de la Cour d'arbitrage est plus restreint, tant sur recours en annulation que sur question préjudicielle.

A.3.2.2. L'article 13 attaqué viole aussi les articles 10 et 11 de la Constitution, combinés avec les articles 6 et 13 de la Convention européenne des droits de l'homme. L'intervention législative dans des procédures pendantes prive la partie requérante d'un certain nombre de garanties de procédure, ce qui porte atteinte à l'« égalité des armes ». L'incompétence du Conseil d'Etat implique un déni de justice, ce qui constitue une forme particulière de dépassement du délai raisonnable.

L'article 13 de la Convention européenne des droits de l'homme est lui aussi violé, puisqu'un rétablissement effectif des droits ne peut plus être offert. La réglementation administrative a pour effet que les conventions de l'Organisation internationale du travail (O.I.T.) sont violées pour ce qui concerne l'interdiction absolue et la suppression totale du travail forcé, qui pouvaient être invoquées devant le Conseil d'Etat. L'interdiction explicite du travail forcé est également applicable aux militaires du cadre actif, puisque seules les règles contenues dans les lois sur la milice échappent au contrôle de la convention n° 29. Cette disposition a également un effet de « standstill » : le législateur belge ne pouvait pas instaurer de nouvelles formes de travail forcé, comme cela s'est fait par la disposition entreprise. En vertu des articles 4, 14 et 60 de la Convention européenne des droits de l'homme, cette règle d'interdiction contenue dans les conventions de l'Organisation internationale du travail a été incorporée dans la Convention européenne des droits de l'homme. L'article 60 exclut toute possibilité de doute en accordant formellement la priorité aux dispositions explicitement « plus libres » des conventions n° 29 et 105 ainsi qu'à la législation belge interne qui, jusqu'à la loi interprétative contestée, ne prévoyait pas de « conditions (légales) de rendement ». Le requérant rappelle également qu'en vertu de l'article 182 de la Constitution, seul le législateur peut définir les droits et obligations des militaires.

A.3.3.1. La partie intervenante Beerts invoque également la violation des articles 10 et 11 de la Constitution, lus séparément et en combinaison avec l'article 48 du Traité de Rome, l'article 2, 2°, de la convention de l'O.I.T. n° 29 portant interdiction du travail forcé, les articles 4 et 60 de la Convention européenne des droits de l'homme ainsi que les articles 12 et 23 de la Constitution.

A.3.3.2. L'article 48, paragraphe 3, *littera a*, du Traité C.E.E. est violé puisque la partie intervenante, qui s'est vu offrir un emploi auprès d'une banque, est empêchée de répondre à cette offre émanant du secteur privé parce qu'elle ne peut obtenir une démission de l'armée en raison de la non-satisfaction des conditions de rendement, sous peine de s'exposer à des poursuites pénales pour désertion. Cette partie attire également l'attention sur les conventions n°s 29 et 105 de l'Organisation internationale du travail, qui sont violées dès lors que des prestations professionnelles illicites sont exigées sous la menace de sanctions pénales et disciplinaires (militaires) et exercées contre la volonté des intéressés, qui par leur démission du cadre actif ont donné à connaître par écrit qu'ils ne se présenteront plus volontairement pour des prestations professionnelles dans le cadre actif. La clause d'échappatoire figurant à l'article 2, 2°, *littera a*, de la convention n° 29 n'est pas applicable, étant donné que, ni selon les déclarations récentes du ministre de la Défense nationale ni selon les précisions fournies au sujet de la disposition susmentionnée par une commission d'experts de l'O.I.T., les prestations des officiers de carrière ne sont effectuées en exécution du service militaire, si bien qu'elles ne sont pas visées par l'exception prévue à l'article 2, 2°, *littera a*, de la convention susdite.

Il y a également violation de l'article 23 de la Constitution, qui garantit explicitement le droit au travail et au libre choix d'une activité professionnelle, le droit au travail et au libre exercice d'une profession sont à l'opposé du travail forcé. Les conditions de démission qui, à l'époque, ne présentaient pas le fondement légal requis par l'article 182 de la Constitution ne sauraient, en 1994, ni être appliquées ni être instaurées sans violer l'article 23 de la Constitution. La violation de l'article 12 de la Constitution doit également être soulevée, étant donné que le travail forcé constitue aussi une atteinte à la liberté physique de la personne.

Position du Conseil des ministres

A.3.4.1. Il convient tout d'abord d'observer que la règle contenue dans la disposition attaquée, qui figurait à l'époque dans une directive administrative dont la légalité a été admise par le Conseil d'Etat dans son arrêt n° 40.331 du 16 septembre 1992, est à présent devenue une directive légale générale, à laquelle le ministre de la Défense nationale peut déroger sur la base des éléments concrets du dossier et dans l'exercice de son pouvoir discrétionnaire.

A.3.4.2. La partie requérante n'est plus officier de carrière et n'a donc plus intérêt à attaquer la disposition de l'article 13 de la loi du 20 mai 1994 relative aux statuts du personnel militaire.

A.3.4.3. Il n'y a certainement pas eu de « légalisation » d'une directive administrative illégale puisque, dans son arrêt du 16 septembre 1992, le Conseil d'Etat avait jugé que cette directive n'était pas illégale. Le législateur voulait simplement offrir davantage de sécurité juridique. De même, l'article entrepris n'est pas immédiatement applicable et il n'a pas d'effet rétroactif : les demandes des requérants introduites devant le Conseil d'Etat seront donc traitées en application de la législation en vigueur à l'époque.

A.3.4.4. La violation de l'article 6 de la Convention européenne des droits de l'homme pour cause de « déni de justice » doit être rejetée parce que la nouvelle disposition ne sera pas applicable aux litiges pendants à l'époque. Le Conseil des ministres n'aperçoit vraiment pas en quoi consiste le déni de justice.

A.3.4.5. La partie requérante n'a plus intérêt à invoquer une violation de l'article 13 de la Convention européenne des droits de l'homme, lu en combinaison avec l'article 4, parce qu'à la suite de sa démission elle ne peut plus être réputée effectuer un « travail forcé ».

Il ne saurait davantage être question d'un quelconque « travail forcé » au sens de la Convention européenne des droits de l'homme. La notion exige qu'un travail soit effectué contre la volonté de l'intéressé et que l'obligation soit injuste et imposée. Le requérant, qui a opté en toute liberté pour la profession militaire et en particulier pour la fonction d'officier, ne peut en aucun cas invoquer un « travail forcé » ou une « servitude ».

Les conventions n°s 29 et 105 de l'Organisation internationale du travail ne sont pas davantage violées. Bien que la commission d'experts de l'organisation, qui interprète les conventions et formule des recommandations, ait estimé que l'interdiction du travail forcé était applicable aux militaires de carrière, elle a reconnu que les militaires de carrière contractent leur engagement sur une base volontaire et qu'il ne peut donc en principe être question de « travail forcé ». La commission a souligné que le fait que l'on n'a pas la certitude d'obtenir sa démission dans un délai de préavis raisonnable est contraire à la convention n° 29. A aucun moment, la Belgique n'a été condamnée par l'O.I.T. Il y a eu, au contraire, un dialogue constructif avec la commission d'experts, lequel a abouti à un certain nombre d'améliorations qui ont été acceptées, au moins implicitement.

Les droits et libertés du requérant n'ayant pas été violés, il ne peut davantage invoquer l'article 13 de la Convention européenne des droits de l'homme. Même si tel était le cas, il aurait encore droit au recours effectif garanti par cette disposition.

Dans l'affaire portant le numéro 796 du rôle

A.4.1. Dans l'affaire portant le numéro 796 du rôle, les parties requérantes attaquent certaines dispositions aux termes desquelles tous les militaires du cadre actif dont la démission a été acceptée ou dont l'engagement (ou le rengagement) est écoulé sont admis d'office dans le cadre de réserve, à l'exception des pensionnés, qui sont encore libres de choisir s'ils adhèrent ou non au statut de militaire de réserve.

Position des parties requérantes

A.4.2.1.1. Les dispositions entreprises violent les articles 10 et 11 de la Constitution, lus séparément et en combinaison avec l'article 23, § 2, 1°, de la Constitution, l'article 2 de la convention de l'O.I.T. n° 29 concernant le travail forcé, l'article 1er de la convention de l'O.I.T. n° 105 concernant la suppression du travail forcé, les articles 4, 14, 15 et 60 de la Convention européenne des droits de l'homme, l'article 48 du Traité C.E.E. et l'article 1er de la Charte sociale européenne, en ce que le droit, garanti à l'époque, d'accéder au cadre de réserve est transformé en obligation.

A.4.2.1.2. Autrefois, les militaires pouvaient choisir librement de passer dans le cadre de réserve, à l'exception de certains militaires masculins des cadres auxiliaire et temporaire. La volonté d'obtenir un traitement égal des hommes et des femmes qui préside à la loi du 20 mai 1994 est louable en soi, mais ne justifie pas pour autant que tous les militaires du cadre actif soient désormais obligés, en cas de retrait d'emploi, de passer dans le cadre de réserve, alors qu'il est tout autant possible de garantir un libre choix égal à tous les militaires, hommes et femmes. Il existe également une discrimination dans le temps, d'une part, entre les militaires de carrière et les militaires de complément et, d'autre part, entre les militaires féminins, selon qu'ils ont quitté l'armée avant ou après le 20 mai 1994. L'admission d'office dans le cadre de réserve et l'assujettissement automatique au droit pénal et disciplinaire militaire au cours des

activités du cadre de réserve sont des mesures à ce point extrêmes qu'elles sont manifestement lourdes et doivent être considérées comme déraisonnables, notamment du fait de leur répercussion sur la vie personnelle, sociale et privée de certains militaires de réserve et sur les nouvelles activités professionnelles. Les travaux préparatoires n'expliquent jamais pourquoi il faut recourir à un système d'admission obligatoire au cadre de réserve.

A.4.2.1.3. Les dispositions attaquées constituent aussi une violation des articles 10 et 11 de la Constitution, lus en combinaison avec les dispositions conventionnelles internationales liant la Belgique, ainsi qu'il a été développé *sub* A.3.2.2 et A.3.3.2. Dans la mesure où le législateur se prévaudrait de l'article 15 de la Convention européenne des droits de l'homme, la Cour devrait vérifier si on n'a pas abusé de la possibilité de prendre les mesures d'exception prévues par cette disposition.

Les dispositions sont également contraires au « libre choix d'une activité professionnelle » au sens de l'article 23, alinéa 3, 1^o, de la Constitution et au « libre choix de répondre à des offres d'emploi concrètes », parce que les obligations militaires qui découlent de l'admission obligatoire dans le cadre de réserve sont de nature à limiter pour le moins *de facto* ce libre choix.

A.4.2.2. Les articles 22, § 1er, alinéa 2, et 23, alinéa 2, de la loi du 20 mai 1994 portant statut des militaires court terme violent à leur tour les articles 10 et 11 de la Constitution, puisque les militaires court terme ne sont promus dans le cadre actif que par voie de commission, après avoir achevé avec fruit leur formation, et qu'ils ne peuvent être nommés dans un grade qu'au moment où ils sont envoyés d'office dans le cadre de réserve.

Position du Conseil des ministres

A.4.3.1. Pour les mêmes raisons que celles exposées ci-dessus, le recours de l'a.s.b.l. A.O.A.S. et de l'a.s.b.l. R.A.M.S.O.B. est irrecevable, ou du moins leur intérêt n'existe qu'à l'égard des dispositions qui concernent respectivement les officiers et les sous-officiers. Les requérants Carion, Bleyfuesz et Mangon auraient dû introduire leur requête en français et, pas plus que le requérant Berwouts, ils n'ont un intérêt à l'annulation de dispositions qui portent sur des sous-officiers et des volontaires, sur des officiers et des sous-officiers ainsi que sur le statut des militaires court terme, puisqu'ils ne font pas partie de ce cadre.

A.4.3.2.1. Le statut des militaires court terme a été créé en vue de compenser la suppression du cadre temporaire et du service militaire, aux fins de garantir le rajeunissement permanent des cadres et de la troupe dans les unités opérationnelles et de rendre possible la constitution et le maintien d'un élément de réserve indispensable.

A.4.3.2.2. La distinction avec les militaires pensionnés, qui peuvent accéder volontairement au cadre de réserve se justifie raisonnablement parce que cette catégorie de militaires a derrière elle une carrière complète. Ceux qui ne peuvent faire la preuve d'une carrière complète dans le cadre actif sont en principe tenus de poursuivre la carrière militaire et même s'ils sont démis du cadre de réserve ils sont tenus, pendant quelques années, de satisfaire à des obligations militaires dans la réserve, sur la base des lois coordonnées sur la milice. Affirmer que seuls les miliciens étaient obligés de servir dans les forces armées est contraire aux textes concernant le cadre de réserve. Les anciens sous-officiers qui n'ont pas accédé au cadre de réserve et tous les anciens volontaires étaient tenus d'accomplir pendant quinze ans des obligations militaires dans le cadre des lois coordonnées sur la milice.

A.4.3.2.3. Le traitement inégal des militaires avant et après le 20 mai 1994 ne constitue pas une discrimination, car la législation existante peut toujours être adaptée en fonction de l'intérêt général.

A.4.3.2.4. De nombreux arguments des parties requérantes ne résistent pas à l'analyse. Contrairement à ce que suggèrent les requérants, il n'existe aucune obligation de motiver chaque disposition législative, dans l'état actuel de la législation. En outre, les parties requérantes se meuvent fréquemment dans le domaine de l'opportunité politique. Les obligations dans le cadre de réserve (exclusivement des engagements éventuels) doivent uniquement être considérées comme un service militaire obligatoire accompli en fonction de l'intérêt général, et certainement pas comme un travail forcé au sens des conventions de l'O.I.T. ou de la Convention européenne des droits de l'homme. Bien que des engagements dans le cadre de réserve ne soient pas exclus, il faut observer qu'actuellement aucun engagement ordinaire n'est organisé et que si cela devait arriver, les obligations incombant au cadre de réserve sont raisonnablement justifiées en fonction du but poursuivi par le législateur, à savoir maintenir une réserve, en l'absence de miliciens à l'avenir. Au demeurant, la démission offerte par un officier ou un sous-officier de réserve n'a jamais été refusée. Les officiers et les sous-officiers de réserve sont donc rarement gênés dans leur carrière civile par le fait d'appartenir au cadre de réserve; c'est au contraire un atout dans de nombreux cas.

On peut enfin observer que les militaires court terme se sont engagés explicitement et volontairement à se soumettre éventuellement à des obligations militaires et à de possibles engagements, ainsi qu'il ressort du point 4 de l'acte d'engagement (ou de rengagement) qu'ils ont signé de plein gré.

A.4.3.3. Il n'y a pas de violation du principe d'égalité par les articles 22, § 1er, alinéa 1er, et 23, alinéa 2, de la loi du 20 mai 1994 portant statut des militaires court terme, puisque les militaires court terme forment une catégorie objective spécifique pour laquelle on n'a pas prévu de véritable carrière étant donné qu'ils remplacent les jeunes miliciens et qu'ils alimentent une réserve. Leurs obligations ne cessent pas à la fin de leur engagement (ou rengagement). En outre, lors d'une nomination ultérieure dans le cadre de réserve, il est tenu compte des prestations antérieures pour la fixation de l'ancienneté.

Mémoire en réponse des parties requérantes

A.4.4. Les parties requérantes soumettent un document récent du chef de l'état-major général, d'où il ressort qu'une nouvelle modification statutaire concernant le cadre de réserve est en cours et où il est demandé aux officiers et aux sous-officiers de réserve s'ils souhaitent participer ou non de manière active aux prestations du cadre de réserve, et ce en vue d'une modification de la loi.

Dans l'affaire portant le numéro 799 du rôle

A.5.1.1. L'article 5bis de la loi du 23 décembre 1955 sur les officiers auxiliaires de la force aérienne, pilotes et navigateurs est contesté dans la mesure où il instaure une nouvelle obligation de servir dans le cadre court terme ainsi qu'une obligation de remboursement et où le candidat qui n'est pas admis en tant qu'officier ou sous-officier court terme serait obligé de servir comme volontaire court terme, ce qui ne peut se faire que sur une base volontaire et sans pression financière.

A.5.1.2. L'article 9 de la loi du 23 décembre 1955, l'article 21 de la loi du 1er mars 1958, l'article 23 de la loi du 27 décembre 1961 et l'article 17 de la loi du 12 juillet 1973 sont contestés, étant donné que ces dispositions signifient qu'une démission peut être refusée, que les « conditions de rendement » sont régularisées et qu'il est institué une obligation de remboursement.

A.5.1.3. Les articles 16, § 3, et 26bis de la loi du 21 décembre 1990 sont attaqués en tant que des « candidats ayant échoué » sont placés devant le choix de rembourser ou de servir dans le cadre court terme. Il ne peut davantage être admis que le remboursement de la rémunération et des frais d'études soit désormais demandé.

A.5.1.4. Enfin, les parties requérantes demandent l'annulation des articles 1er et 14 de la loi du 20 mai 1994 portant statut des militaires court terme, qui font référence à l'obligation de servir dans le cadre court terme et qui doivent être annulés par voie de conséquence logique aux fins de garantir la sécurité juridique.

Position des parties requérantes

A.5.2.1. Les dispositions attaquées violent les articles 10 et 11 de la Constitution, lus séparément et en combinaison avec l'article 23, § 2, 1^o, de la Constitution, l'article 2 de la convention de l'O.I.T. n^o 29 concernant le travail forcé, l'article 1er de la convention de l'O.I.T. n^o 105 concernant la suppression du travail forcé, les articles 4, 14, 15 et 60 de la Convention européenne des droits de l'homme, l'article 48 du Traité C.E.E. et l'article 1er de la Charte sociale européenne, en ce que le droit, garanti à l'époque, d'accéder au cadre de réserve est transformé en obligation.

A.5.2.2. Le principe d'égalité est violé dans la mesure où, en instaurant les conditions de rendement, le législateur a porté atteinte au principe de la protection totale et permanente et de l'inviolabilité de la rémunération, ce qui constitue une discrimination par rapport à tous les autres ressortissants belges, parmi lesquels les « gendarmes en formation » et les « candidats officiers ingénieurs », qui ne doivent rendre aucun compte pour la rémunération perçue au cours de la période de formation.

A.5.2.3. Le refus de retrait d'emploi, la régularisation des conditions de rendement et l'obligation de rembourser la rémunération et les frais d'études constituent des mesures à ce point extrêmes qu'elles doivent être considérées comme manifestement lourdes de conséquences et comme déraisonnables. En vertu de la législation qui existait précédemment, il était possible pour les militaires du cadre actif, versés librement dans un autre cadre sans contraintes financières et sans aucune obligation, de préciser s'ils introduisaient leur demande de retrait d'emploi du cadre actif, en sorte que les articles 10 et 11 de la Constitution sont désormais violés.

A.5.2.4. Les dispositions entreprises violent les dispositions conventionnelles internationales précitées concernant l'interdiction du travail forcé. Il n'a jamais été admis que les militaires du cadre actif dont la démission est refusée ou qui refusent de rembourser les frais de solde et d'études deviennent des miliciens, en sorte qu'il n'est pas possible d'invoquer la clause d'échappatoire de ces dispositions conventionnelles, qui en excluent l'application pour tout service militaire.

A.5.2.5. Les parties requérantes invoquent en particulier une violation des articles 10, 11 et 23 de la Constitution, lus en combinaison avec l'article 48 du Traité de Rome. Les militaires qui sollicitent un emploi offert ne peuvent en être empêchés ni par la perspective d'un refus de retrait d'emploi ni par les frais qu'ils devraient rembourser à l'occasion de ce retrait. Ceci vaut également pour les militaires qui, après avoir échoué dans une formation statutaire, font savoir qu'ils ne souhaitent pas être repris sur une base volontaire dans le cadre actif (court terme).

En tant qu'un passage dans le secteur privé est visé, l'article 48 du Traité C.E.E. est également violé, parce qu'on rend impossible le retrait d'emploi, ou du moins parce qu'on le décourage pour des motifs moraux et financiers.

A.5.2.6. Enfin, les articles 10, 11, 23 et 24, § 3, de la Constitution, lus en combinaison avec l'article 2 du Pacte international relatif aux droits économiques, sociaux et culturels, qui contient une obligation de standstill dont le respect peut directement être exigé en justice, sont également violés par les dispositions entreprises, exception faite pour les articles 5 et 9 de la loi du 23 décembre 1955. En effet, les dispositions invoquées sont applicables aussi à l'enseignement dispensé aux candidats militaires, tant à l'Ecole royale militaire que dans les universités, les instituts supérieurs ou les écoles de sous-officiers. En ce qui concerne ce dernier type d'écoles, les dispositions contestées portent atteinte aux articles 10, 11 et 24, § 3, de la Constitution, qui garantissent qu'aucune compensation ne peut être réclamée pour la formation scolaire reçue dans le cadre de l'obligation scolaire.

L'obligation de standstill contenue à l'article 2 du Pacte international relatif aux droits économiques, sociaux et culturels est également violée. Le législateur fédéral aurait pu décider aussi de confier la formation des candidats aux universités, et les candidats ne peuvent en aucun cas souffrir du choix du législateur fédéral de maintenir cette formation à l'Ecole royale militaire. Puisque les communautés ne peuvent demander aucune contrepartie pour la formation académique dispensée, le principe d'égalité est violé. Cette disposition conventionnelle est également violée en ce que des dispositions légales plus sévères sont aujourd'hui instaurées. L'instauration progressive de l'enseignement gratuit est ainsi compromise. Il ne pourrait être réclamé qu'un droit d'inscription équivalent à celui des universités.

L'instauration de conditions de rendement, de l'obligation de restitution et de l'obligation de substitution de servir dans le cadre court terme pour les candidats ayant échoué viole l'obligation de standstill.

Position du Conseil des ministres

A.5.3.1. Sans préjudice des exceptions d'irrecevabilité, telles qu'elles ont également été soulevées dans d'autres affaires, le Conseil des ministres rejette la position selon laquelle dans l'ancien système, le retrait d'emploi s'effectuait sans entrave quelconque. Il souligne que la réglementation attaquée est beaucoup plus avantageuse, puisque le militaire peut toujours obtenir sa démission s'il remplit les conditions de rendement, sauf les exceptions explicitement motivées. En tout état de cause, le législateur est compétent pour apporter des modifications statutaires.

Aucune des dispositions entreprises n'exige le remboursement (d'une partie) de la rémunération, mais exclusivement des « frais de formation » et des « primes ». Les militaires dont la démission est acceptée avant de remplir les conditions de rendement ont opéré un choix volontaire entre le paiement d'une partie des frais de formation et/ou des primes et l'accomplissement d'une période de rendement, ce qui révèle un libre choix de l'affectation de la rémunération. Les mêmes principes sont applicables aux officiers de la gendarmerie en cas de retrait d'emploi. Il ne saurait être question d'une méconnaissance du libre choix du travail puisque les militaires ont choisi librement leur profession et sont censés savoir que leurs droits et obligations peuvent être modifiés conformément au principe de la variabilité du service public, en sorte qu'il ne leur est pas possible de renoncer unilatéralement, selon leur bon plaisir, à leur situation statutaire. Toute autre affirmation serait une observation de pure opportunité, qui ne relève pas du contrôle de la Cour.

A.5.3.2. Il n'est pas davantage question d'une violation des conventions de l'O.I.T. n^{os} 29 et 105, ni d'une violation des dispositions de la Convention européenne des droits de l'homme pour ce qui concerne l'interdiction du travail forcé : l'usage d'une règle de gestion prévoyant une condition de rendement ne peut être assimilé à du travail forcé.

A.5.3.3. En tant qu'est alléguée la violation de l'article 48 du Traité C.E.E., il est observé qu'en vertu de cette disposition les limitations à la libre circulation des travailleurs sont possibles lorsqu'elles sont justifiées par des raisons « d'ordre public » et des considérations de sécurité. Il peut difficilement être admis qu'un militaire, qui a choisi cette profession en toute liberté et qui est censé savoir que son entrée en service lui impose des droits et des obligations spécifiques, puisse, à sa guise, mettre unilatéralement fin à sa situation statutaire. Du reste, l'article 48, paragraphe 4,

du susdit traité dispose explicitement que la libre circulation des travailleurs n'est pas applicable aux emplois dans l'administration publique et confirme ainsi les limitations à la liberté évoquées à l'article 48, paragraphe 3. Dans le même ordre d'idées, l'article 1er de la Charte sociale européenne n'est pas davantage violé.

A.5.3.4. En tant qu'est invoquée la violation de l'article 24, § 3, de la Constitution et de l'article 13 combiné avec l'article 2 du Pacte international relatif aux droits économiques, sociaux et culturels, il y a lieu de poser la question de savoir si ce dernier pacte est applicable à l'enseignement instauré *sui generis* au profit des militaires. Si ce pacte lui était applicable, toute personne qui le souhaite devrait pouvoir suivre les cours enseignés à l'Ecole royale militaire ou dans une école de sous-officiers et y étudier. L'accès à l'enseignement dans le cadre des forces armées est gratuit et accessible à tous, dans la mesure où l'on remplit les conditions fixées.

- B -

Quant à la recevabilité des recours introduits par les a.s.b.l. A.O.S.A. et R.A.M.S.O.B.

B.1.1. Dans les affaires portant les numéros 793, 796, 797, 798 et 799 du rôle, le Conseil des ministres conteste la recevabilité des recours en annulation introduits par l'a.s.b.l. Association des officiers en service actif, représentée par son administrateur-délégué, au motif que l'intéressé, en qualité d'ancien officier des forces armées, ne remplit plus la condition requise pour être admis, en vertu de l'article 6, *littera a*, alinéa 1er, des statuts de l'association, comme membre effectif et ne peut donc plus être administrateur-délégué ni représenter l'association en justice.

B.1.2. La personne qui, lors de son admission dans l'association requérante, remplissait les conditions requises par l'article 6, *littera a*, de ses statuts pour être membre effectif ne peut perdre cette qualité que dans les cas qui seraient explicitement prévus par les statuts.

Aucune disposition des statuts ne prévoit que la perte de la qualité d'officier en service actif entraîne automatiquement la perte de la qualité de membre effectif de l'association.

L'exception ne peut être accueillie.

B.2.1. Dans les affaires portant les numéros 796, 797 et 798 du rôle, le Conseil des ministres conteste la recevabilité des recours en annulation introduits par l'a.s.b.l. Royale alliance mutuelle des sous-officiers de Belgique en ce qu'un administrateur ne peut agir seul en justice sans habilitation de tous les administrateurs.

B.2.2. L'article 10, *littera e*, des statuts de l'a.s.b.l. R.A.M.S.O.B. dispose, en ce qui concerne les compétences du conseil d'administration :

« Le conseil d'administration représentera l'association en justice aussi bien en qualité de demandeur que de défendeur. Il pourra, sous sa responsabilité, céder totalement ou partiellement ses pleins pouvoirs à ses membres ou à des tiers.

Les actions, tant en qualité de demandeur que de défendeur, sont formées et défendues au nom de l'association par le conseil d'administration à la requête du président ou de l'administrateur-délégué. »

Il ressort du procès-verbal du conseil d'administration de l'association requérante du 13 décembre 1994 que l'administrateur-délégué a été désigné pour représenter l'association en justice. Les recours en annulation ont été signés par l'administrateur-délégué au nom de l'association.

L'exception ne peut être accueillie.

Quant à l'emploi des langues

B.3.1. Dans les affaires portant les numéros 796, 797, 798 et 799 du rôle, le Conseil des ministres conteste la recevabilité du recours introduit par des militaires du rôle linguistique français, étant donné que leur requête a été établie en néerlandais alors qu'en vertu de la législation concernant l'emploi des langues à l'armée, ils auraient dû utiliser le français.

B.3.2. Aux termes de l'article 62, 6°, de la loi spéciale du 6 janvier 1989 sur la Cour d'arbitrage, « les personnes ayant à justifier d'un intérêt utilisent la langue de leur choix, hormis le cas où elles sont soumises à la législation sur l'emploi des langues en matière administrative, auquel cas elles utilisent la langue qui est déterminée par les lois sur l'emploi des langues en matière administrative, coordonnées le 18 juillet 1966 ».

Les parties requérantes, bien qu'elles appartiennent au rôle linguistique français de l'armée, ne sont pas soumises aux lois sur l'emploi des langues en matière administrative; elles peuvent donc utiliser le néerlandais pour introduire une requête devant la Cour.

L'exception ne peut être accueillie.

Quant à la recevabilité ratione temporis

B.4.1. Dans les affaires portant les numéros 782, 797 et 798 du rôle, le Conseil des ministres conteste la recevabilité du recours au motif que l'article attaqué est une disposition législative interprétative, qui n'apporte aucune modification aux dispositions originaires de l'article 61, alinéa 3 (actuellement § 3), de la loi du 21 décembre 1990 portant statut des candidats militaires du cadre actif.

B.4.2. A supposer que l'article 61, § 3, soit une disposition interprétative, la Cour n'en serait pas dispensée pour autant d'examiner sa compatibilité avec les articles 10 et 11 de la Constitution.

B.4.3. Comme le démontre la partie requérante Mangon, le traitement différent qui est appliqué, d'une part, aux volontaires temporaires qui ne peuvent passer que dans le cadre de carrière et, d'autre part, aux autres militaires temporaires qui peuvent passer à la fois dans le cadre de carrière et dans le cadre de complément, résulte des articles 22 à 30 de la loi du 13 juillet 1976 relative aux effectifs en officiers et aux statuts du personnel des forces armées. Ces dispositions n'ont été modifiées ni par l'article 61 de la loi du 21 décembre 1990, ni par l'article 61 nouveau introduit par la loi attaquée du 20 mai 1994.

La partie requérante Mangon est irrecevable à introduire un recours contre une distinction établie par la loi du 13 juillet 1976.

Dans cette mesure, l'exception est accueillie. Elle est rejetée pour le surplus.

Quant au fond

Dans les affaires portant les numéros 782, 797 et 798 du rôle

B.5.1. Les parties requérantes demandent l'annulation de l'article 89 de la loi du 20 mai 1994 relative aux statuts du personnel militaire, qui remplace l'article 61 de la loi du 21 décembre 1990 portant statut des candidats militaires du cadre actif. Les moyens sont dirigés contre l'article 61, § 3, nouveau, qui règle le passage vers le cadre de carrière ou le cadre de complément des militaires du cadre temporaire en service qui avaient au moins quatre ans de service

dans leur catégorie du cadre temporaire, à la date de la mise en vigueur de la loi du 21 décembre 1990, à savoir le 1er janvier 1991. L'article 61 ancien de la loi du 21 décembre 1990 n'ayant pas réglé complètement la situation de cette catégorie de militaires, la disposition entreprise vise à « compléter cet article avec les situations manquantes » (*Doc. parl.*, Sénat, 1993-1994, n° 928-1, p. 16). L'article 61, § 3, nouveau, dispose :

« Les passages des militaires visés dans cet article s'effectuent suivant les règles et la procédure fixées par la loi du 13 juillet 1976 relative aux effectifs en officiers et aux statuts du personnel des forces armées et ses arrêtés d'exécution sans que les militaires temporaires concernés ne doivent satisfaire aux conditions d'ancienneté de service fixées aux articles 22, 1°, 23, 1°, 24, 1°, 27, 1° et 28, 1° de la loi du 13 juillet 1976 et sans qu'il soit tenu compte de l'ancienneté de service des candidats pour les classer. »

B.5.2 Dans la première branche du moyen, les parties requérantes invoquent la violation des articles 10 et 11 de la Constitution en tant qu'une distinction est instaurée entre les militaires temporaires souhaitant passer dans le cadre de carrière ou dans le cadre de complément, selon qu'ils comptaient ou non une ancienneté d'au moins quatre ans au 1er janvier 1991, sans que la distinction établie soit objectivement et raisonnablement justifiée.

B.5.3 La loi du 21 décembre 1990 a supprimé le cadre temporaire et prévu des mesures transitoires et d'accompagnement permettant l'admission d'une partie des militaires temporaires dans le cadre de complément. Les militaires temporaires qui, à cette date, comptaient quatre années d'ancienneté ou plus pouvaient passer dans le cadre de carrière ou dans le cadre de complément aux conditions en vigueur à l'époque; les militaires temporaires comptant moins de quatre ans d'ancienneté étaient repris d'office dans le cadre de complément, sous certaines conditions, mentionnées à l'article 62 de la loi.

L'ancienneté a constitué le critère de distinction entre les militaires temporaires qui pouvaient être admis, selon les dispositions en vigueur à l'époque, dans le cadre de carrière ou dans le cadre de complément et les militaires temporaires qui pouvaient être admis d'office, par voie de mesure transitoire, dans le cadre de complément.

Le choix de ce critère a été motivé par le rang que les militaires temporaires concernés occupaient dans la hiérarchie militaire et qui permettait un aménagement équilibré des carrières au sein du cadre, par l'impossibilité pour cette catégorie de militaires d'avoir déjà participé à des épreuves de passage et par la limitation des possibilités de passage.

B.5.4 Ces motifs justifient à suffisance la distinction établie par le législateur. La mesure entreprise n'est pas disproportionnée à l'objectif poursuivi.

La Cour ne saurait avoir égard aux arguments qui critiquent non la disposition attaquée mais la manière dont elle a été appliquée.

Le moyen, en sa première branche, n'est pas fondé.

B.5.5 Dans les autres branches du moyen, les parties requérantes dénoncent la violation des articles 10 et 11 de la Constitution en ce que l'article 61, § 3, nouveau, de la loi du 21 décembre 1990, en confirmant des arrêtés d'exécution, priverait les parties requérantes du droit reconnu à tout justiciable d'attaquer de tels actes de l'autorité administrative en invoquant une exception d'illégalité ou en introduisant un recours en annulation.

B.5.6 Ni la référence explicite faite par l'article 61, § 3, aux « arrêtés d'exécution » ni les travaux préparatoires de cette disposition ne permettent de conclure que le législateur aurait donné une valeur législative aux actes précités de l'autorité administrative et les aurait ainsi soustraits au contrôle juridictionnel de légalité.

Le moyen, en ces branches, s'appuie sur une lecture erronée de la loi et manque de tout fondement.

B.5.7 Un dernier moyen est dirigé contre l'article 61, § 4, nouveau de la loi du 21 décembre 1990, qui dispose :

« Ne sont pas considérés comme ayant dû quitter le service actif en application de cet article, ceux qui pour une quelconque raison n'ont pas profité de toutes les possibilités pour rester dans les forces armées.

Sont en tout cas considérés comme tels :

- 1° les militaires visés aux §§ 1er et 2 qui ne se présentent pas à l'ensemble des épreuves précitées;
- 2° les militaires visés au § 2 qui ne contractent pas le rengagement mentionné;
- 3° les militaires visés aux §§ 1er et 2 qui se trouvent dans l'impossibilité de se porter candidat aux épreuves précitées ou de s'y présenter suite à un retrait temporaire d'emploi à leur demande. »

B.5.8 Les parties requérantes soutiennent que cette disposition reprend le contenu d'une note d'instruction du 24 janvier 1992 qui, selon elles, allait elle-même « à l'encontre de l'esprit de la loi ». Elles ajoutent que « jusqu'à ce jour, cet excès de pouvoir avait pu être contrôlé par les cours, les tribunaux et le Conseil d'Etat », que « cette possibilité est à présent rendue impossible a posteriori par une loi rétroactive » et que l'article 61, § 4, a pour effet « d'une part, d'affecter le droit fondamental de saisir les cours, les tribunaux et le Conseil d'Etat et, d'autre part, de porter atteinte à la compétence des juridictions pour statuer sur l'illégalité d'arrêtés et de notes d'instruction ».

B.5.9 Selon les travaux préparatoires, « le seul but est de clarifier la disposition originelle où il y avait des imprécisions » (*Doc. parl.*, Sénat, 1993-1994, n° 928-1, p. 16). Il ne ressort ni des mémoires des parties ni des pièces déposées par elles que l'illégalité des instructions précitées aurait été alléguée en justice ou qu'elle aurait été constatée par une décision juridictionnelle. Dans de telles circonstances, il n'apparaît pas que le législateur interviendrait dans des procédures en cours ou porterait atteinte à l'autorité de chose jugée.

B.5.10 Le moyen n'est pas fondé.

Dans l'affaire portant le numéro 793 du rôle

B.6.1 Le moyen est pris de la violation des articles 10, 11, 24, § 5, 127, combinés avec l'article 182 de la Constitution, par les articles 73, 2°, et 100, 1° et 2°, de la loi du 20 mai 1994 relative aux statuts du personnel militaire, en ce que, en abrogeant les dispositions législatives relatives à l'Ecole royale militaire et en attribuant au Roi un pouvoir réglementaire, ces derniers articles créeraient une discrimination entre les officiers de carrière selon que les conditions de leur admission à l'Ecole royale militaire ont été fixées par le législateur ou par le Roi.

B.6.2 Ni l'article 24, § 5, de la Constitution, aux termes duquel « l'organisation, la reconnaissance ou la subventionnement de l'enseignement par la communauté sont réglés par la loi ou le décret », ni l'article 127 de la Constitution, qui fixe, entre autres, la compétence des communautés en matière d'enseignement, ne sont applicables à l'admission des candidats-officiers de carrière à l'Ecole royale militaire, cette matière étant réservée au législateur fédéral en vertu de l'article 182 de la Constitution.

En ce qu'il est pris de la violation des articles 24, § 5, et 127 de la Constitution, le moyen manque en droit.

B.6.3 L'article 73, 2°, de la loi du 20 mai 1994 relative aux statuts du personnel militaire modifie l'article 11 de la loi du 21 décembre 1990 portant statut des candidats militaires du cadre actif. La modification attaquée concerne l'article 11 alinéa 2, 1°.

La disposition modifiée disposait :

« Pour être admis comme candidat officier de carrière, il faut de plus :

1° soit avoir satisfait à l'article 12 de la loi du 18 mars 1838 organique de l'Ecole royale militaire; »

Le 1° de cette disposition est remplacé par :

« 1° soit satisfaire aux conditions d'admission que le Roi fixe, qui doivent être remplies pour être admis comme élève de l'Ecole royale militaire; ».

B.6.4. L'article 100, 1°, de la loi du 20 mai 1994 relative aux statuts du personnel militaire abroge l'article 12 de la loi du 18 mars 1838 organique de l'Ecole royale militaire, modifié par la loi du 13 novembre 1974.

La disposition abrogée déterminait les conditions d'admission à l'Ecole royale militaire relatives à la nationalité, à l'âge et aux qualités morales et physiques des candidats. Elle prévoyait que ceux-ci devaient satisfaire à des épreuves dont le programme d'ensemble devait être fixé par le Roi, précisant le niveau de ce programme, respectivement pour les candidats à la section « polytechnique » et à la section « toutes armes ». Elle disposait que les épreuves d'admission comportaient un concours et un examen, que les épreuves du concours avaient lieu, en tout ou en partie, par écrit ou oralement et que les épreuves orales étaient publiques. Enfin, elle réglait la composition du jury devant lequel devaient être présentées les épreuves d'admission.

B.6.5. L'article 100, 2°, de la loi du 20 mai 1994 relative aux statuts du personnel militaire abroge l'article 14 de la loi du 18 mars 1838 organique de l'Ecole royale militaire, modifié par les lois des 1er mars 1958 et 6 juillet 1967 et par l'arrêté royal du 11 août 1923.

La disposition abrogée énonçait :

« Chaque année, après la clôture des cours, les élèves subiront des examens généraux ».

B.6.6. L'article 182 de la Constitution dispose :

« Le mode de recrutement de l'armée est déterminé par la loi. Elle règle également l'avancement, les droits et les obligations des militaires. »

B.6.7. Il ressort de l'article 182 de la Constitution que le mode de recrutement de l'armée doit être décidé par une assemblée délibérante démocratiquement élue, en l'espèce, le législateur fédéral. Le législateur ne peut en conséquence déléguer au Roi une compétence que la Constitution lui réserve.

B.6.8. Le mode de recrutement de tous les candidats militaires est réglé par la loi du 21 décembre 1990 portant statut des candidats militaires du cadre actif.

L'article 2, 1°, de la loi du 21 décembre 1990 définit ce qu'il faut entendre par candidats; l'article 10, § 1er, 1°, énonce les conditions d'admission auxquelles ceux-ci doivent satisfaire; l'article 11, alinéa 1er, habilite le Roi à fixer l'âge maximum d'admission et exige du candidat officier qu'il possède « les qualités morales, caractérielles et physiques indispensables à l'état d'officier », tandis que l'article 15 habilite le Roi à fixer les règles suivant lesquelles le ministre de la Défense nationale appréciera, avant et au cours de la formation, si le candidat possède ces qualités.

B.6.9. La disposition abrogatoire critiquée « vise à supprimer les dispositions de la loi du 18 mars 1838 organique de l'Ecole royale militaire qui concernent des matières qui sont réglées dans la loi portant le statut des candidats militaires » (*Doc. parl., Sénat, 1993-1994, n° 928-1, p. 31*).

Il ressort de l'ensemble de ces dispositions que le mode de recrutement de tous les candidats militaires est fixé par la loi.

Les dispositions attaquées ne peuvent donc s'interpréter comme déléguant au Roi la compétence de déterminer le mode de recrutement des officiers de carrière qui reçoivent leur formation à l'Ecole royale militaire.

B.6.10. En ce qu'il est pris de la violation des articles 10 et 11 combinés avec l'article 182 de la Constitution, le moyen n'est pas fondé.

Dans les affaires portant les numéros 795, 796 et 799 du rôle

Quant à la réglementation relative à la démission et au remboursement obligatoire éventuel de primes et d'une partie des frais de formation

B.7.1. Plusieurs recours sont dirigés contre les articles 6, 13, 27 et 51 de la loi du 20 mai 1994 relative aux statuts du personnel militaire, qui contiennent une réglementation en matière de démission pour les officiers, sous-officiers et volontaires et qui imposent une période de rendement égale à une fois et demie la durée de la formation, avec un minimum de trois ou six ans (formation comme pilote). Sont également attaqués, les articles 5, 6, 77, 3°, et 86 de la loi du 20 mai 1994 relative aux statuts du personnel militaire ainsi que les articles 1er, alinéa 1er, et 14, § 1er, alinéa 2, de la loi du 20 mai 1994 portant statut des militaires court terme, en tant que dans certaines conditions les candidats officiers auxiliaires, officiers de carrière et sous-officiers dont l'engagement est résilié pour certaines raisons sont obligés de rembourser une partie des frais de formation ou de servir en une autre qualité.

Le moyen est pris de la violation des articles 10 et 11 de la Constitution, combinés avec l'article 23, alinéa 3, 1°, et 24, § 3, de la Constitution, l'article 2 de la convention n° 29 de l'Organisation internationale du travail du 28 juin 1930 concernant le travail forcé ou obligatoire, l'article 1er de la convention n° 105 de l'Organisation internationale du travail, les articles 4, 6, 13, 14, 15 et 60 de la Convention européenne des droits de l'homme, l'article 48 du Traité C.E., l'article 1er de la Charte sociale européenne et l'article 2 du Pacte international relatif aux droits économiques, sociaux et culturels.

B.7.2.1. La violation des articles 10 et 11 de la Constitution, combinés avec les articles 6 et 13 de la Convention européenne des droits de l'homme, est alléguée en ce que les dispositions entreprises s'ingéreraient dans des procédures en cours.

B.7.2.2. Les conditions auxquelles un militaire peut obtenir une démission de l'armée, entre autres moyennant l'accomplissement d'une période de rendement, figuraient, jusqu'à l'entrée en vigueur des dispositions litigieuses, dans une directive administrative dont la légalité a été contestée. En adoptant les dispositions entreprises, le législateur a voulu éviter dans l'avenir toute contestation concernant la période de rendement en créant pour ce faire une base législative (*Doc. parl., Sénat, 1993-1994, n° 928-1, p. 4*).

Il appert à suffisance de cette précision que le législateur n'avait nullement l'intention de s'ingérer dans des procédures en cours relatives à des litiges existant avant l'entrée en vigueur des dispositions entreprises, lesquels seront donc tranchés sur la base des règles en vigueur au moment où les décisions attaquées ont été prises.

B.7.2.3. En outre, il ressort de l'examen des pièces déposées par les parties qu'aucune décision produite n'a statué au fond quant à la légalité de la directive administrative litigieuse et qu'une décision statuant en matière de suspension a jugé non sérieux les moyens qui étaient pris de la violation des mêmes dispositions constitutionnelles et internationales que celles qui sont invoquées devant la Cour. Le législateur n'a donc pas entendu valider un acte administratif dont l'illégalité aurait été constatée par le juge administratif ou dont la légalité serait sérieusement contestée devant lui.

B.7.2.4. Sans doute le requérant dans l'affaire portant le numéro 793 du rôle fait-il état de procédures qu'il a engagées depuis 1988 devant le Conseil d'Etat et qui sont toujours en cours. Cette circonstance ne pouvait cependant empêcher le législateur d'exercer une compétence que lui attribue l'article 182 de la Constitution.

B.7.2.5. Dans ces conditions, le souci du législateur d'éviter les contestations à venir ne peut être considéré comme une ingérence injustifiée dans des procédures en cours.

Le moyen n'est pas fondé en ce qu'il est pris de la violation des articles 10 et 11 de la Constitution combinés avec les articles 6 et 13 de la Convention européenne des droits de l'homme.

B.7.3.1. La violation des articles 10 et 11 de la Constitution, combinés avec les articles 12 et 23, alinéa 3, 1^o, de la Constitution, l'article 2 de la convention n^o 29 de l'Organisation internationale du travail du 28 juin 1930 concernant le travail forcé ou obligatoire, l'article 1er de la convention n^o 105 de l'Organisation internationale du travail, les articles 4, 15 et 60 de la Convention européenne des droits de l'homme, l'article 1er de la Charte sociale européenne et l'obligation de standstill inscrite à l'article 2 du Pacte international relatif aux droits économiques, sociaux et culturels est invoquée en ce que les dispositions attaquées entravent le droit au libre choix du travail et instaurent une forme de travail forcé.

B.7.3.2. L'article 4, paragraphes 2 et 3, de la Convention européenne des droits de l'homme, tel qu'il a été interprété par la Commission européenne à la lumière des travaux préparatoires de la Convention, exclut de la notion de « travail forcé et obligatoire » tout service de caractère militaire, sans distinguer entre les engagements volontaires et le service obligatoire. En ce qu'il invoque la violation de cette disposition, combinée avec les articles 15 et 60 de la même Convention, le moyen manque en droit.

B.7.3.3. La liberté individuelle, garantie par l'article 12 de la Constitution, et plus particulièrement la liberté du travail, garantie par les dispositions de droit interne et de droit international invoquées au moyen, interdisent qu'un travail soit, sous la menace d'une peine quelconque, exigé d'une personne qui ne s'est pas offerte de son plein gré, sans que ce travail ne puisse se justifier par des motifs d'intérêt général.

Les missions confiées à l'armée participant à la réalisation d'objectifs d'intérêt général, certaines contraintes peuvent être imposées à ceux qui ont choisi la carrière militaire. Il convient cependant d'examiner si les mesures critiquées reposent sur des critères admissibles, si elles servent les objectifs d'intérêt général poursuivis et si elles ne sont pas disproportionnées à ces objectifs.

B.7.3.4. Les dispositions entreprises de la loi du 20 mai 1994 relative aux statuts du personnel militaire comportent trois types de mesures.

B.7.3.5. Le premier type de mesures traite de la situation de l'officier (article 13), du sous-officier (article 27) ou du volontaire (article 51) qui, alors qu'il a reçu une formation aux frais du ministère de la Défense nationale, présente sa démission, ainsi que de l'officier auxiliaire qui demande la résiliation de son engagement (article 6). Dans chacun de ces cas, la démission ou la demande de résiliation n'est acceptée, hormis les cas exceptionnels, que si l'intéressé a effectué du service actif pendant une période fixée par la loi : une fois et demie la durée de la formation reçue dans les trois premiers cas, cinq ans depuis la nomination au grade de sous-lieutenant dans le dernier cas.

La règle selon laquelle est astreint à un service actif le militaire qui a reçu une formation gratuite et qui a touché une solde tout au long de celle-ci, ne porte pas une atteinte injustifiée à la liberté individuelle de ceux qui ont décidé d'accomplir une carrière militaire. Elle est la contrepartie de la formation reçue aux frais de la collectivité et elle répond à la nécessité de pourvoir aux cadres de l'armée. Elle est suffisamment connue pour ne pas imposer à ceux qui la subissent une contrainte qu'ils n'auraient pu prévoir. Il n'apparaît pas que les durées fixées par la loi soient manifestement disproportionnées à l'objectif poursuivi.

B.7.3.6. Le deuxième type de mesures est prévu par toutes les dispositions de la loi du 20 mai 1994 relative aux statuts du personnel militaire mentionnées au moyen. Elles habiliter le Roi à fixer la période de formation à prendre en considération, la somme que devra rembourser celui qui obtient sa démission pour raisons exceptionnelles et les modalités de ce remboursement.

En vertu de l'article 182 de la Constitution, les obligations des militaires sont déterminées par la loi. Si les remboursements qui sont mis à charge du militaire démissionnaire devaient être considérés comme des obligations au sens de cette disposition, il faudrait se demander si les habilitations données au Roi pour fixer le montant de ces remboursements sont conformes à l'article 182 de la Constitution et, dans la négative, si le législateur n'a pas méconnu le principe d'égalité et de non-discrimination en privant une catégorie de militaires de la garantie prévue par cette disposition.

Le moyen pris d'une éventuelle violation des articles 10 et 11 de la Constitution, combinés avec l'article 182, doit être soulevé d'office. Il convient de rouvrir les débats pour permettre aux parties de s'exprimer à ce sujet.

B.7.3.7. Le troisième type de mesures concerne le candidat officier auxiliaire (article 5), le candidat officier et le candidat sous-officier (article 86) dont l'engagement est résilié pour des motifs autres qu'une inaptitude médicale et qui, alors qu'il n'a pas achevé sa formation, quitte l'armée.

B.7.3.8. L'application de ces mesures - au contraire de celle des mesures mentionnées en B.7.3.5 - dépend, non d'une décision de l'intéressé mais d'une appréciation portée par l'armée sur ses capacités à servir dans le grade pour lequel il s'était engagé. Elles le contraignent à un service actif comme militaire court terme pendant une durée qui est au maximum de trois ans pour les candidats officiers auxiliaires et les candidats officiers et de deux ans pour les candidats sous-officiers.

Il s'agit de mesures nouvelles visant à astreindre le candidat qui perd cette qualité à servir en qualité de militaire court terme, la suppression du service militaire ne permettant pas de lui faire accomplir un terme de service actif comme milicien (*Doc. parl.*, Sénat, 1993-1994, n^o 928-1, p. 16).

B.7.3.9. De telles mesures déjouent les prévisions de ceux qui se sont engagés dans l'espoir de faire une carrière d'officier ou de sous-officier. Elles n'ont pas pour objectif de mettre la formation acquise par le candidat au service de l'armée puisqu'elles l'obligent à servir dans un grade où cette formation n'est pas requise.

La suppression du service militaire ne peut justifier de telles contraintes qui portent une atteinte excessive à la liberté individuelle de ceux qui les subissent : alors qu'ils continuent de vouloir honorer leur engagement comme candidat officier ou sous-officier, ils se trouvent dans l'obligation d'effectuer un service en qualité de « volontaire court terme ».

B.7.3.10. Le moyen est fondé en ce qu'il est dirigé contre les articles 5 et 86 de la loi du 20 mai 1994 relative aux statuts du personnel militaire et contre les articles qui précisent les conséquences qui s'attachent à la résiliation de l'engagement, à savoir :

- l'article 77, 3°, de la même loi, selon lequel l'engagement ou le rengagement du militaire concerné est transformé de plein droit en un engagement comme militaire court terme pour la durée pendant laquelle il est « tenu à servir »;
- l'article 14, § 1er, alinéa 2, de la loi du 20 mai 1994 portant statut des militaires court terme, selon lequel l'intéressé perd le grade dans lequel il est commissionné et termine son engagement comme volontaire court terme.

Le moyen est rejeté pour le surplus.

B.7.4. La violation des articles 10 et 11 de la Constitution, combinés avec l'article 48 du Traité C.E. et avec l'article 23 de la Constitution, est alléguée en ce que les militaires dont la démission n'a pas été acceptée sont empêchés de répondre à une offre d'emploi du secteur privé.

L'article 48 du Traité C.E. ne confère pas un droit absolu de répondre à une offre d'emploi émanant du secteur privé, en méconnaissance des obligations découlant d'un engagement professionnel antérieur.

Par ailleurs, l'article 23, alinéa 3, 1°, de la Constitution ne saurait être interprété comme conférant un tel droit.

Le moyen pris de la violation des articles 10 et 11 de la Constitution, combinés avec l'article 48 du Traité C.E. et avec l'article 23 de la Constitution, n'est pas fondé.

B.7.5.1. La violation des articles 10 et 11 de la Constitution, lus séparément et en combinaison avec l'article 24, § 3, de la Constitution et avec l'obligation de standstill inscrite à l'article 2 du Pacte international relatif aux droits économiques, sociaux et culturels est alléguée en ce que l'accès à l'enseignement est gratuit jusqu'à la fin de l'obligation scolaire et que, pour d'autres catégories d'étudiants, il n'est pas prévu un remboursement éventuel des frais de formation lorsque certaines conditions sont réunies.

B.7.5.2. Les dispositions attaquées sont celles qui habilite le Roi à fixer, dans plusieurs cas de résiliation d'engagement, le montant de la partie des frais de formation qui devra être remboursée lorsque le militaire concerné n'a pas rempli la condition de la période de rendement ou lorsqu'il ne souhaite pas servir dans une autre qualité.

L'examen de ce moyen doit être réservé, la Cour devant préalablement examiner le moyen soulevé d'office en B.7.3.6.

Quant au passage obligatoire dans le cadre de réserve

B.8.1. Plusieurs recours sont dirigés contre les articles 19, 27, 51 et 65 de la loi du 20 mai 1994 relative aux statuts du personnel militaire, contre les articles 22, 23, 27 et 34 de la loi du 20 mai 1994 portant statut des militaires court terme, qui prévoient un passage de plein droit dans le cadre de réserve de plusieurs catégories d'officiers et de sous-officiers et qui soumettent les volontaires aux obligations militaires applicables aux volontaires en congé illimité, qui sont fixées par le Roi, et contre l'article 64 de la loi du 20 mai 1994 relative aux statuts du personnel militaire, en tant qu'il abroge l'article 55 de la loi du 13 juillet 1976 relative aux effectifs en officiers et aux statuts du personnel des forces armées, qui prévoyait le passage de plein gré d'officiers et de sous-officiers dans le cadre de réserve.

Le moyen est pris de la violation des articles 10 et 11 de la Constitution, lus séparément et en combinaison avec l'article 23, alinéa 3, 1°, de la Constitution, l'article 2 de la convention n° 29 de l'Organisation internationale du travail du 28 juin 1930 concernant le travail forcé ou obligatoire, l'article 1er de la convention n° 105 de l'Organisation internationale du travail, les articles 4, 14, 15 et 60 de la Convention européenne des droits de l'homme, l'article 48 du Traité C.E. et l'article 1er de la Charte sociale européenne.

B.8.2. Pour les raisons exprimées en B.7.3.2, le moyen manque en droit en ce qu'il invoque la violation de l'article 4, combiné avec les articles 14, 15 et 60 de la Convention européenne des droits de l'homme.

B.8.3. Les autres dispositions invoquées au moyen garantissent la liberté du travail et interdisent le travail forcé ou obligatoire. Pour les motifs énoncés en B.7.3.3, elles n'empêchent pas que certaines contraintes soient imposées aux militaires, pourvu qu'elles reposent sur des critères admissibles, qu'elles soient en rapport avec les objectifs d'intérêt général dont la réalisation est confiée à l'armée et qu'elles ne soient pas disproportionnées à ces objectifs.

B.8.4. Les dispositions attaquées imposent à plusieurs catégories de militaires l'obligation de servir dans le cadre de réserve après la cessation de leur service actif. Cette obligation est dictée par le souci de disposer d'un cadre de réserve suffisant, compte tenu notamment de la suppression du service militaire. Comme les parties requérantes l'indiquent elles-mêmes, l'obligation présente, eu égard à l'objectif précité, un caractère temporaire : en vue d'une nouvelle modification de la loi, une lettre a été adressée à tous les officiers et sous-officiers de réserve pour leur demander s'ils souhaitaient encore figurer dans le cadre de réserve et si leur motivation, leur aptitude physique et leurs activités professionnelles leur permettaient de fournir régulièrement des prestations volontaires.

B.8.5. Les contraintes auxquelles sont soumis les réservistes consistent essentiellement à pouvoir être rappelés pour une durée qui n'excède pas trente jours par an pour les officiers (article 62 de la loi du 1er mars 1958, qui est relative, notamment, au statut des officiers de réserve) et vingt-sept jours par an pour les sous-officiers (article 10 de la loi du 18 février 1987, qui est relative au statut des sous-officiers de réserve). En raison du caractère limité de ces contraintes et de la spécificité de la carrière militaire, les mesures critiquées ne peuvent être considérées comme portant une atteinte disproportionnée à la liberté individuelle de ceux qui les subissent.

B.8.6. Le moyen n'est pas fondé.

Quant à la commission des militaires court terme

B.9.1. Dans l'affaire portant le numéro 796 du rôle, le recours est également dirigé contre les articles 22, § 1er, alinéa 2, et 23, alinéa 2, de la loi du 20 mai 1994 portant statut des militaires court terme.

Le moyen est pris de la violation des articles 10 et 11 de la Constitution en ce que les militaires court terme ne sont admis dans le cadre actif, ne sont promus par voie de commission et ne sont nommés à un grade militaire qu'au moment où ils sont transférés de plein droit dans le cadre de réserve, sans qu'existe une justification objective et raisonnable pour ne pas transférer immédiatement cette catégorie de militaires à l'issue de leur formation, comme les militaires qui font partie des autres catégories du cadre actif.

B.9.2. Les militaires court terme ne peuvent obtenir que des commissions, et non des nominations. Cette règle, qui distingue les militaires temporaires des militaires du cadre de carrière, lesquels sont nommés après l'achèvement de leur formation, est dictée par la considération qu'« une commission », qui est accordée automatiquement après avoir réussi les épreuves partielles prévues au programme de la formation, doit souligner le caractère temporaire de la fonction exercée (*Doc. parl.*, Sénat, 1993-1994, n° 927-2, p. 100). Cette distinction entre les deux catégories de militaires se justifie objectivement par la nature et la durée de l'engagement.

Etant donné que les militaires commissionnés ne subissent aucun préjudice pécuniaire, ni sur le plan de la rémunération, ni sur celui des pensions, la mesure n'est pas davantage disproportionnée au but poursuivi.

B.9.3. Le moyen n'est pas fondé.

Par ces motifs,

la Cour

- annule les premier et quatrième paragraphes de l'article 5bis de la loi du 23 décembre 1955 sur les officiers auxiliaires de la force aérienne, pilotes et navigateurs, article introduit par l'article 5 de la loi du 20 mai 1994 relative aux statuts du personnel militaire;
- annule le 3° de l'article 77 de la loi du 20 mai 1994 relative aux statuts du personnel militaire;
- annule les premier et quatrième paragraphes de l'article 26bis de la loi du 21 décembre 1990 portant statut des candidats militaires du cadre actif, article introduit par l'article 86 de la loi du 20 mai 1994 relative aux statuts du personnel militaire;
- annule l'article 14, § 1er, alinéa 2, de la loi du 20 mai 1994 portant statut des militaires court terme;
- rejette les recours pour le surplus, sauf en ce qui concerne les dispositions mentionnées ci-après, sur lesquelles il est réservé à statuer;
- réserve à statuer à l'égard des articles 6, 13, 27 et 51 de la loi du 20 mai 1994 relative aux statuts du personnel militaire et à l'égard de la partie non annulée des articles 5 et 86 de la même loi;
- ordonne la réouverture des débats afin de permettre aux parties en cause dans les recours portant les numéros 795, 796 et 799 du rôle de s'expliquer sur le moyen soulevé d'office au B.7.3.6;
- invite ces parties à déposer un mémoire complémentaire sur ce seul point pour le 19 janvier 1996.

Ainsi prononcé en langue néerlandaise, en langue française et en langue allemande, conformément à l'article 65 de la loi spéciale du 6 janvier 1989 sur la Cour d'arbitrage, à l'audience publique du 14 décembre 1995.

Le greffier,
L. Potoms

Le président,
L. De Grève.

SCHIEDSHOF

D. 96 — 2

[C - 21456]

Urteil Nr. 81/95 vom 14. Dezember 1995

Geschäftsverzeichnisnummern 782, 793 und 795 bis 799
In Sachen: Klagen auf teilweise Nichtigerklärung

- des Gesetzes vom 20. Mai 1994 bezüglich der Rechtsstellungen des Militärpersonals,
- des Gesetzes vom 20. Mai 1994 über die Rechtsstellung der Militärpersonen im kurzfristigen Dienstverhältnis.

Der Schiedshof,

zusammengesetzt aus den Vorsitzenden L. De Grève und M. Melchior, und den Richtern P. Martens, G. De Baets, E. Cereche, H. Coremans und A. Arts, unter Assistenz des Kanzlers L. Potoms, unter dem Vorsitz des Vorsitzenden L. De Grève,

verkündet nach Beratung folgendes Urteil:

I. Gegenstand der Klagen

A. Mit einer Klageschrift, die dem Hof mit am 8. November 1994 bei der Post aufgegebenem Einschreibebrief zugesandt wurde und am 9. November 1994 in der Kanzlei eingegangen ist, wurde Klage auf Nichtigerklärung von Artikel 89 des Gesetzes vom 20. Mai 1994 bezüglich der Rechtsstellungen des Militärpersonals, veröffentlicht im *Belgischen Staatsblatt* vom 21. Juni 1994, erhoben von Jean-Noël Wolters, zeitweiliger Offizier des aktiven Kadern der Streitkräfte, wohnhaft in 8434 Westende, Santhovenstraat 7.

Diese Rechtssache wurde unter der Nummer 782 ins Geschäftsverzeichnis des Hofes eingetragen.

B. Mit Klageschriften, die dem Hof mit am 14., 19., 20. und 21. Dezember 1994 bei der Post aufgegebenen Einschreibebriefen zugesandt wurden und am 15., 20., 21. und 22. Dezember 1994 in der Kanzlei eingegangen sind, erhoben Klage auf völlige oder teilweise Nichtigerklärung von

- a. den Artikeln 73 2° und 100 1° und 2° des Gesetzes vom 20. Mai 1994 bezüglich der Rechtsstellungen des Militärpersonals, veröffentlicht im *Belgischen Staatsblatt* vom 21. Juni 1994: die VoE Vereniging van Officieren in Actieve Dienst (V.O.A.D.), mit Vereinigungssitz in 1000 Brüssel, Karmelietenstraat 24,
- b. Artikel 13 des vorgenannten Gesetzes: Philippe Vande Castele, wohnhaft in 2900 Schoten, Klamperdreef 7,
- c. - den Artikeln 19, 27, 51, 64 und 65 des vorgenannten Gesetzes,
- den Artikeln 22, 23, 27 und 34 des Gesetzes vom 20. Mai 1994 über die Rechtsstellung der Militärpersonen im kurzfristigen Dienstverhältnis, veröffentlicht im *Belgischen Staatsblatt* vom 21. Juni 1994: die vorgenannte VoE Vereniging van Officieren in Actieve Dienst, die VoE Koninklijk Onderling Verbond der Belgische Onderofficieren (K.O.V.B.O.O.), die in 1040 Brüssel, Milcampsiaan 77, Domizil erwählt hat, Jean-Michel Carion, wohnhaft in 5140 Sombreffe, rue Potriau 17, Paul Bleyfuesz, Guido Berwouts und Pascal Mangon, die alle in 1040 Brüssel, Milcampsiaan 77, Domizil erwählt haben,

d. Artikel 89 des zu a genannten Gesetzes: Alain Covyn, wohnhaft in 5100 Naninne, rue des Bolettes 4, Luc Bamps, wohnhaft in 3650 Dilsen-Rotem, Emiel Dorlaan 27a, Olivier Gerardy, wohnhaft in 6600 Bastogne, rue du Vieux Moulin 5, Jean-Noël Wolters, wohnhaft in 8434 Westende, Santhovenstraat 7, sowie die VoE Vereniging van Officieren in Actieve Dienst, die VoE Koninklijk Onderling Verbond der Belgische Onderofficieren und Pascal Mangon, alle vorgenannt,

e. der zu d genannten Rechtsnorm: Dany Jaupart, wohnhaft in 6230 Pont-à-Celles, rue des Collines 45,

f. - den Artikeln 5, 6, 13, 27, 51, 77 3° und 86 des zu a genannten Gesetzes,

- den Artikeln 1 Absatz 2 und 14.1 Absatz 2 des vorgenannten Gesetzes über die Rechtsstellung der Militärpersonen im kurzfristigen Dienstverhältnis: die VoE Vereniging van Officieren in Actieve Dienst, die VoE Koninklijk Onderling Verbond der Belgische Onderofficieren, Jean-Michel Carion, Paul Bleyfuesz und Guido Berwouts, alle vorgenannt.

Die zu a, b, c, d, e und f genannten Rechtssachen wurden jeweils unter den Nummern 793, 795, 796, 797, 798 und 799 ins Geschäftsverzeichnis des Hofes eingetragen.

II. Verfahren

a. Rechtssache mit Geschäftsverzeichnisnummer 782

Durch Anordnung vom 9. November 1994 hat der amtierende Vorsitzende gemäß den Artikeln 58 und 59 des Sondergesetzes vom 6. Januar 1989 über den Schiedshof die Richter der Besetzung bestimmt.

Die referierenden Richter haben Artikel 71 bzw. 72 des organisierenden Gesetzes im vorliegenden Fall nicht für anwendbar erachtet.

Durch Anordnung vom 24. November 1994 hat der Hof in Anbetracht der Ruhestandsversetzung eines der Besetzung angehörigen niederländischsprachigen Richters die Besetzung um den Richter A. Arts ergänzt.

Die Klage wurde gemäß Artikel 76 des organisierenden Gesetzes mit am 2. Dezember 1994 bei der Post aufgegebenen Einschreibebriefen notifiziert.

Die durch Artikel 74 des organisierenden Gesetzes vorgeschriebene Bekanntmachung erfolgte im *Belgischen Staatsblatt* vom 9. Dezember 1994.

Der Ministerrat, Wetstraat 16, 1000 Brüssel, hat mit am 18. Januar 1995 bei der Post aufgegebenem Einschreibebrief einen Schriftsatz eingereicht.

b. Rechtssachen mit Geschäftsverzeichnisnummern 782, 793 und 795 bis 799

Durch Anordnungen vom 15., 20., 21. und 22. Dezember 1994 hat der amtierende Vorsitzende gemäß den Artikeln 58 und 59 des Sondergesetzes vom 6. Januar 1989 über den Schiedshof die Richter der Besetzungen in den Rechtssachen mit Geschäftsverzeichnisnummern 793 und 795 bis 799 bestimmt.

Durch Anordnung vom 22. Dezember 1994 hat der Hof die Rechtssachen mit Geschäftsverzeichnisnummern 782, 793 und 795 bis 799 verbunden.

Die Klagen mit Geschäftsverzeichnisnummern 793 und 795 bis 799 wurden gemäß Artikel 76 des organisierenden Gesetzes mit am 2. Februar 1995 bei der Post aufgegebenen Einschreibebriefen notifiziert; die Verbindungsanordnung wurde mit denselben Briefen notifiziert.

Die durch Artikel 74 des organisierenden Gesetzes vorgeschriebene Bekanntmachung erfolgte im *Belgischen Staatsblatt* vom 3. Februar 1995, was dieselben Klagen betrifft.

Schriftsätze wurden eingereicht von

- A. Beerts, der bei Beerts & Scheepers, Sint-Truidensteinweg 241, 3700 Tongern, Domizil erwählt, mit am 6. März 1995 bei der Post aufgegebenem Einschreibebrief,

- dem Ministerrat, mit am 20. März 1995 bei der Post aufgegebenem Einschreibebrief.

Diese Schriftsätze wurden gemäß Artikel 89 des organisierenden Gesetzes mit am 31. März 1995 bei der Post aufgegebenen Einschreibebriefen notifiziert.

Durch Anordnung vom 27. April 1995 hat der amtierende Vorsitzende festgestellt, daß der Richter E. Cerexhe gesetzmäßig verhindert ist und als Mitglied der Besetzung vom Richter R. Henneuse ersetzt wird, und zwar nur im Hinblick darauf, den Hof in die Lage zu versetzen, über die in Artikel 109 des organisierenden Gesetzes vorgesehene Fristverlängerung zu befinden.

Durch Anordnungen vom 27. April 1995 und 25. Oktober 1995 hat der Hof die für die Urteilsfällung vorgesehene Frist bis zum 8. November 1995 bzw. 8. Mai 1996 verlängert.

Erwiderungsschriftsätze wurden eingereicht von

- L. Bamps, mit am 28. April 1995 bei der Post aufgegebenem Einschreibebrief,

- der VoE V.O.A.D., mit am 2. Mai 1995 bei der Post aufgegebenem Einschreibebrief,

- Ph. Vande Castele, mit am 2. Mai 1995 bei der Post aufgegebenem Einschreibebrief,

- den klagenden Parteien in der Rechtssache mit Geschäftsverzeichnisnummer 796, mit am 2. Mai 1995 bei der Post aufgegebenem Einschreibebrief,

- den klagenden Parteien in der Rechtssache mit Geschäftsverzeichnisnummer 799, mit am 2. Mai 1995 bei der Post aufgegebenem Einschreibebrief,

- A. Beerts, mit am 3. Mai 1995 bei der Post aufgegebenem Einschreibebrief,

- J.-N. Wolters, mit am 5. Mai 1995 bei der Post aufgegebenem Einschreibebrief.

Durch Anordnung vom 6. Juli 1995 hat der Hof die Rechtssachen für verhandlungsreif erklärt und den Sitzungstermin auf den 14. September 1995 anberaumt.

Diese Anordnung wurde den Parteien und deren Rechtsanwältinnen mit am 6. Juli 1995 bei der Post aufgegebenen Einschreibebriefen notifiziert.

Auf der öffentlichen Sitzung vom 14. September 1995

- erschienen

. Ph. Vande Castele, persönlich und für die VoE V.O.A.D.,

. J.-N. Wolters, persönlich,

. L. Bamps, persönlich,

- . D. Jaupart, persönlich,
 - . O. Gerardy, persönlich,
 - . F. Beun für die VoE K.O.V.B.O.O.,
 - . J.-M. Carion, persönlich,
 - . P. Bleyfuesz, persönlich,
 - . J.-M. Mangon, persönlich,
 - . A. Beerts, persönlich,
 - . Oberstleutnant J. Govaert und Kommandant R. Gerits, für den Ministerrat,
 - haben die referierenden Richter G. De Baets und P. Martens Bericht erstattet,
 - wurden die Parteien angehört,
 - wurden die Rechtssachen zur Beratung gestellt.
- Das Verfahren wurde gemäß den Artikeln 62 ff. des organisierenden Gesetzes, die sich auf den Sprachgebrauch vor dem Hof beziehen, geführt.

III. In rechtlicher Beziehung

- A -

Rechtssachen mit Geschäftsverzeichnisnummern 782, 797 und 798

A.1.1. Die klagenden Parteien in den Rechtssachen mit Geschäftsverzeichnisnummern 782, 797 und 798 beantragen die Nichtigerklärung von Artikel 89 des Gesetzes vom 20. Mai 1994 bezüglich der Rechtsstellungen des Militärpersonals, der Artikel 61 des Gesetzes vom 21. Dezember 1990 über die Rechtsstellung der Militäranwälter des aktiven Kadets ersetzt.

Die Klagegründe richten sich allerdings nur gegen die §§ 3 und 4 des neuen Artikels 61 des Gesetzes vom 21. Dezember 1990 über die Rechtsstellung der Militäranwälter des aktiven Kadets.

Die klagenden Parteien möchten, was Artikel 61 § 3 des Gesetzes vom 21. Dezember 1990 über die Rechtsstellung der Militäranwälter des aktiven Kadets betrifft, die Wortfolge « Die Übergänge der Militärpersonen, auf die sich dieser Artikel bezieht, erfolgen entsprechend den Vorschriften und dem Verfahren gemäß » von der Nichtigkeitsklage ausschließen. Dieser Passus beständige in zweckdienlicher Weise den Grundsatz des Übergangs aller Offiziere auf Zeit zum Ergänzungskader.

Hilfsweise beantragen die klagenden Parteien die Nichtigerklärung der Wortfolge « sowie seinen Durchführungserlassen » in Artikel 61 § 3 des Gesetzes vom 21. Dezember 1990 über die Rechtsstellung der Militäranwälter des aktiven Kadets.

Standpunkt der klagenden Parteien

Hinsichtlich der Zulässigkeit

Interesse der klagenden Parteien

A.1.2.1. Die Kläger Covyn und Jaupart seien zehn Jahre lang Offizier auf Zeit bei den Landstreitkräften gewesen und seien nach Beendigung ihrer Wiedereinstellung immer noch arbeitslos. Der Kläger Bamps sei ebenfalls zehn Jahre lang Offizier auf Zeit gewesen. Der Kläger Wolters sei momentan, d.h. bis zum 30. September 1995, Offizier auf Zeit. Der Kläger Gerardy sei Unteroffizier auf Zeit gewesen und der Kläger Mangon sei immer noch, d.h. bis zum 18. Oktober 1995, Freiwilliger auf Zeit. Sämtliche Kläger, mit Ausnahme von Mangon, hätten an Prüfungen im Hinblick auf den Übergang zum Kadet- bzw. Ergänzung(s)offiziere teilgenommen; sie seien aber nicht für die Ernennung in Betracht gezogen worden und hätten gegen die entsprechenden Entscheidungen Verfahren beim Staatsrat angestrengt, die noch anhängig seien. Der Kläger Mangon habe - mit dem gleichen Ausgang - nur an Prüfungen im Hinblick auf den Übergang zum Kadet teilgenommen, da für seinen Dienststrang kein Ergänzungskader vorgesehen sei.

A.1.2.2. Die klagenden Parteien Vereinigung van de Officieren in Actieve Dienst und Koninklijk Onderling Verbond der Belgische Onderofficieren, beide Vereinigungen ohne Erwerbszweck, würden die Interessen sämtlicher Kategorien von Militärpersonen vertreten. Ihren jeweiligen Satzungen zufolge hätten sie zum Zweck, « die rechtmäßigen Interessen der Offiziere der Streitkräfte zu wahren » (Artikel 3 der Satzung der ersten klagenden Vereinigung ohne Erwerbszweck) und « jede Tätigkeit zu entfalten, die geeignet ist, die Rechte sowie die beruflichen, sozialen und materiellen Interessen ihrer Mitglieder zu wahren » (Artikel 3 der Satzung der zweiten klagenden Vereinigung ohne Erwerbszweck). Die Klageerhebungsbeschlüsse seien von den jeweiligen Verwaltungsräten am 25. November bzw. 13. Dezember 1994 befaßt worden.

Zeitliche Zulässigkeit

A.1.2.3. Die Klageschriften seien fristgerecht eingereicht worden, wenngleich die angefochtene Bestimmung, die auf den 1. Januar 1991 zurückwirke, den bisherigen Artikel 61 des Gesetzes vom 21. Dezember 1990 bestätige.

Zur Hauptsache

A.1.2.4. Die klagenden Parteien bringen eine Diskriminierung zwischen verschiedenen Kategorien von Militärpersonen auf Zeit vor, je nachdem, ob sie zum 1. Januar 1991 eine Dienstanciennität von mehr bzw. weniger als vier Jahren hatten, und machen dabei geltend, daß diejenigen, die am Tag des Inkrafttretens des Gesetzes seit weniger als vier Jahren im Amt seien, von Amts wegen in den Ergänzungskader übergehen würden, wenn sie eine (vereinfachte und objektivere) Sprachprüfung sowie eine berufliche Prüfung bestanden hätten, wohingegen die Militärpersonen auf Zeit, deren Dienstanciennität mehr als vier Jahre betrage, in den Ergänzungskader « entsprechend den Vorschriften und dem Verfahren gemäß dem Gesetz vom 13. Juli 1976 sowie seinen Durchführungserlassen » aufgenommen würden, was impliziere, daß sie infolge des höheren Schwierigkeitsgrades der Prüfungen größere Schwierigkeiten haben würden, dem Ergänzungskader beizutreten.

Die Unterscheidung zwischen beiden Kategorien von Militärpersonen auf Zeit beruhe auf einem neuen, artifiziellen Kriterium und entbehre jeglicher Pertinenz und jeder logischen Rechtfertigung. Außerdem gebe es ein Mißverhältnis zwischen Mittel und Zweck.

A.1.2.5. Die Unterschiede zwischen den Offizieren auf Zeit, die vor bzw. nach dem 1. Januar 1987 den Dienst angetreten hätten, sei nicht objektiv, nicht erheblich und nicht logisch gerechtfertigt. Die Wiederherstellung der « Personalpyramide » habe durch eine Änderung des Personalkadets durchgeführt werden müssen. Das Kriterium der

Anciennität sei übrigens irrelevant, weil wegen des Mindest- und Hochalters der Einstellung ein « älterer » Offizier erst 22 Jahre (bei einer Anciennität von vier Jahren) und ein « jüngerer » Offizier 36 Jahre (bei einer Anciennität von unter vier Jahren) alt sein könne. Um sein Ziel zu erreichen, hätte der Gesetzgeber andere Lösungen in Erwägung ziehen können.

Für den Kläger Mangon sei die Sachlage noch willkürlicher, zumal er unter der Geltung des Gesetzes vom 13. Juli 1976 gar keine Möglichkeit gehabt habe, zum Ergänzungskader ubertzugehen.

A.1.2.6. Die klagenden Parteien bringen auch hilfswiese einen Klagegrund gegen die Wortfolge « sowie seinen Durchführungserlassen » in Artikel 61 § 3 des Gesetzes vom 21. Dezember 1990 in der durch das Gesetz vom 20. Mai 1994 abgeänderten Fassung vor, und zwar mit der Begründung, daß jede auf Artikel 159 der Verfassung basierende richterliche Kontrolle über diese Durchführungserlasse ausgeschlossen werde, da diese Erlasse, die für die älteren Offiziere auf Zeit die nicht objektiven Kriterien für den Übergang zum Ergänzungskader bestimmen würden, zu einer gesetzeskraftigen Rechtsnorm erhoben worden seien, welche sich der Anwendung von Artikel 159 der Verfassung entziehe.

A.1.2.7. Die angefochtenen Bestimmungen würden außerdem dadurch eine Diskriminierung einführen, daß die « älteren » Militärpersonen auf Zeit vom Minister aufgrund der nunmehr gesetzlich bestätigten königlichen Erlasse zur Teilnahme an den (subjektiven) Prüfungen zugelassen werden müssten, wohingegen die jüngeren Militärpersonen automatisch für die Teilnahme eingeschrieben würden.

A.1.2.8. Abschließend machen die klagenden Parteien einen Klagegrund gegen Artikel 61 § 4 des Gesetzes vom 21. Dezember 1990 über die Rechtsstellung der Militäranwärter des aktiven Kadere geltend, indem sich vorbringen, daß diese Bestimmung dem Recht, die Rechtsprechungsorgane zu befassen, Abbruch tue und somit verhindere, daß gesetzwidrige Erlasse und Weisungen angefochten würden.

Standpunkt des Ministerrates

Hinsichtlich der Zulässigkeit

Zeitliche Zulässigkeit

A.1.3.1. Die angefochtene Bestimmung sei eine auslegende Gesetzesbestimmung, die keine Änderung an den ursprünglichen Bestimmungen von Artikel 61 Absatz 3 (jetzt § 3) des Gesetzes vom 21. Dezember 1990 vornehme. Durch dieses Gesetz sei der Zeitkader aufgehoben worden, aber es seien gleichzeitig mehrere Übergangs- und flankierende Maßnahmen ausgearbeitet worden, und zwar ausgehend von der Feststellung, daß nicht alle, sondern nur ein Teil der Militärpersonen auf Zeit in die statutarische Regelung aufgenommen werden könnten. Die Bestimmung, der zufolge die zuletzt eingestellten Militärpersonen in den Ergänzungskader aufgenommen werden sollten, sei in angemessener Weise rechtfertigt gewesen, weil sie zu einer niedrigeren Hierarchie gehört hätten, noch nicht an den ubergangsprufungen hätten teilnehmen können und nur zum Ergänzungskader, nicht länger zum Berufskader hätten übergehen können.

Zulässigkeit der von den Vereinigungen ohne Erwerbzzweck erhobenen Klagen

A.1.3.2. Der Vertreter der VoE V.O.A.D. könne als nicht mehr im aktiven Dienst stehender Offizier weder ein ordentliches Mitglied noch ein Verwaltungsratsmitglied der Vereinigung ohne Erwerbzzweck sein und habe keine spezifische Prozeßfähigkeit in Anwendung von Artikel 13 der Satzung erhalten.

A.1.3.3. Aufgrund von Artikel 10 der Satzung der VoE K.O.V.B.O.O. könne ein Verwaltungsratsmitglied allein, ohne von allen Verwaltungsratsmitgliedern erteilte Ermächtigung, nicht als Prozeßvertreter vor Gericht auftreten. Das auftretende Verwaltungsratsmitglied sei außerdem nicht in rechtsgültiger Weise Sekretär, weshalb das vom Betroffenen mitunterzeichnete Schriftstück nicht rechtsgültig sei. Schließlich gehe aus Artikel 10 e) Absatz 3 der Satzung hervor, daß die Klage nur vom Vorsitzenden oder vom geschäftsführenden Verwaltungsratsmitglied erhoben werden könne, weshalb der Verwaltungsrat nicht zugunsten eines Dritten daruber verfügen könne.

A.1.3.4. Das Interesse des Klägers Mangon sei unverständlich und es ergebe sich die Frage, inwieweit die französischsprachigen Kläger Jaupart, Gerardy und Mangon die Sprachengesetzgebung beachtet hätten, was die Sprache ihrer Klageschrift anbelangt.

Besondere Einreden zur ersten Nichtigkeitsklage

A.1.3.5. Die von den klagenden Parteien beanstandete Unterscheidung ergebe sich aus den Artikeln 61 und 62 des Gesetzes vom 21. Dezember 1990 über die Rechtsstellung der Militäranwärter des aktiven Kadere, wohingegen der angefochtene Artikel 89 des Gesetzes vom 20. Mai 1994 bezüglich der Rechtsstellungen des Militärpersonals lediglich als eine den vorgenannten Artikel 61 auslegende Bestimmung zu betrachten sei. Außerdem würden nur auslegende Bestimmungen kritisiert, wenngleich davon auszugehen sei, daß diese bereits seit der Entstehung des Gesetzes Bestandteil dieses Gesetzes gewesen seien.

A.1.3.6. Die Nichtigkeitsklage bezwecke im wesentlichen die Ausarbeitung einer neuen und günstigeren Regelung für die älteren Militärpersonen auf Zeit, wodurch andere Zielsetzungen verwirklicht würden als diejenigen, die der Gesetzgeber verfolgt habe, so daß der Hof den Bereich der Opportunitatsbeurteilung betreten würde. Da eine Nichtigerklärung der angefochtenen Bestimmung die klagenden Parteien ihrem Ziel nicht näher bringen würde, hätten sie kein Interesse an ihrer Klage.

Besondere Einreden zur zweiten Klage

A.1.3.7. Die klagenden Parteien würden nur Durchführungserlasse und Verwaltungsrichtlinien beanstanden, nicht aber einen Gesetzestext. Außerdem komme die bestrittene Wortfolge « sowie seinen Durchführungserlassen » bereits im ursprünglichen Artikel 61 vor, weshalb die Klage zeitlich unzulässig sei. Schließlich würde eine eventuelle Nichtigerklärung dieser Wortfolge genausowenig die Rechtslage der klagenden Parteien verbessern, da auch nach der Streichung dieser Wortfolge die betreffenden Verwaltungsakte fortbestehen würden.

Zur Hauptsache

A.1.3.8. Der erste Klagegrund entbehre der faktischen Grundlage, und zwar einerseits deshalb, weil tatsächlich ein angemessenes Verhältnis zwischen Zweck und Mitteln vorliege, und andererseits deshalb, weil der Grundsatz der Veränderlichkeit des Dienstes nach Maßgabe des öffentlichen Interesses beachtet werde. Das Unterscheidungskriterium sei objektiv, die unterschiedliche Behandlung sei zu vertreten - Einsatz jüngerer Militärpersonen und Einführung einer Übergangsregelung aufgrund sozialer Erwägungen. Unter der auf die « älteren » Militärpersonen anwendbaren Regelung hätten die Kandidaten ganz bestimmt ubergangsmoglichkeiten gehabt. Andere Argumente seien als eine reine Opportunitatskritik anzusehen.

A.1.3.9. Der dritte Klagegrund richte sich gegen Durchführungserlasse und enthalte keine Darlegung, aus der ein Verstoß von Artikel 61 § 3 des Gesetzes vom 21. Dezember 1990 über die Rechtsstellung der Militäranwärter des aktiven Kadere gegen die Artikel 10 und 11 der Verfassung hervorgehen würde.

A.1.3.10. Der vierte Klagegrund, in dem eine gesetzliche Regularisierung von Weisungen beanstandet werde, entbehre der faktischen Grundlage. Auf keinen Fall sei aufgezeigt worden, wie den Militärpersonen auf Zeit « verfassungsmäßig gewährleistete Rechtsmittel » vorenthalten worden seien.

A.1.3.11. Im zweiten Klagegrund, der sich gegen die Wortfolge « sowie seinen Durchführungserlassen » in Artikel 61 § 3 des Gesetzes vom 21. Dezember 1990 richte, werde nicht aufgezeigt, wie die beanstandete Wortfolge den Gleichheitsgrundsatz verletzen würde. Der Klagegrund sei wegen mangelnder Klarheit für unzulässig zu erklären. Der Hinweis auf Durchführungserlasse bezwecke keineswegs die Regularisierung des Inhaltes der (bestehenden) Erlasse. Dieser Passus weise lediglich ausdrücklich darauf hin, daß nähere Vorschriften in Durchführungserlassen festzulegen seien. In keinerlei Weise werde die Anwendung von Artikel 159 der Verfassung angesichts bestimmter Verwaltungsakte ausgeschlossen.

A.1.3.12. Abschließend bittet der Ministerrat den Hof für den Fall, daß dieser dennoch auf Nichtigklärung erkennen würde, die Folgen der für nichtig erklärten Bestimmung bis zum Tag der Veröffentlichung der angefochtenen Bestimmung im *Belgischen Staatsblatt* aufrechtzuerhalten, weil « eine blind durchgeführte Nichtigklärung zu einer weitgehenden Desorganisation der Personalverwaltung der Streitkräfte führen würde ».

Erwiderungsschriftsatz der klagenden Parteien

A.1.4.1. Die Einrede der Unzulässigkeit wegen fehlender Prozeßfähigkeit des Vertreters der VoE V.O.A.D. sei zurückzuweisen; die Eigenschaft als Offizier im aktiven Dienst werde gemäß Artikel 6 der Satzung eben bei der Aufnahme eines neuen Mitglieds berücksichtigt. Hinsichtlich des Betroffenen habe es keinerlei Austritts- oder Ausschußmaßnahme gegeben; er sei im Gegenteil vom Generalverwalter bestellt worden. Auch wenn sein Ausscheiden als Offizier von Amts wegen zu seinem Austritt als Mitglied der Vereinigung ohne Erwerbzweck führen würde, so gebe es immerhin seine im *Belgischen Staatsblatt* veröffentlichte statutarische Bestellung zum Verwaltungsratsmitglied, die Dritten und demzufolge dem Ministerrat gegenüber entgegenhaltbar sei. Außerdem stelle der Betroffene sein Ausscheiden als Militärperson in Abrede, wogegen er eine Gesetzwidrigkeitseinrede erhoben habe, über die der Hof vorher zu entscheiden hätte.

Ebenfalls unbegründet sei die Einrede hinsichtlich der VoE K.O.V.B.O.O., da im *Belgischen Staatsblatt* vom 15. Oktober 1992 F. Beun als bevollmächtigtes Verwaltungsratsmitglied und Schatzmeister erwähnt sei, weshalb er aufgrund der Satzung dafür zuständig sei, namens des Verwaltungsrates Klage zu erheben. Infolge des Ausscheidens des Verwalters/Sekretärs sei im *Belgischen Staatsblatt* vom 26. November 1992 veröffentlicht worden, daß F. Beun Sekretär/Schatzmeister und bevollmächtigtes Verwaltungsratsmitglied sei.

Was die Kläger Jaupart, Gerardy und Mangon betrifft, so sei nicht einzusehen, welche Gesetzesbestimmung sie dazu verpflichten würde, in ihrer Klageschrift die französische Sprache zu verwenden.

A.1.4.2. Die Einrede der zeitlichen und sachlichen Unzulässigkeit hinsichtlich der ersten Klage sei zurückzuweisen, denn die angefochtene Bestimmung sei im *Belgischen Staatsblatt* vom 21. Juni 1994 veröffentlicht worden und bei der Beurteilung dieser Bestimmung dürfe der im Jahre 1990 zustande gekommene Artikel 62 mit einbezogen werden. Auch die gegen die zweite Klage erhobenen Einreden seien aus den gleichen Gründen zurückzuweisen.

A.1.4.3. Zur Hauptsache bestätigen die klagenden Parteien ihre Einwände gegen das « subjektive Auswahlverfahren », das für die « älteren » Militärpersonen auf Zeit gelte, und das « objektive Prüfungssystem » zugunsten « jüngerer » Militärpersonen auf Zeit. Außerdem stellen sie sich weiterhin Fragen hinsichtlich der Tragweite der Bezugnahme auf « die Durchführungserlasse » des Gesetzes von 1976.

A.1.4.4. Die klagenden Parteien lehnen auf jeden Fall die Aufrechterhaltung der Folgen bei Nichtigklärung der angefochtenen Bestimmung ab und bringen mehrere Tatsachen vor, aus denen hervorgehen soll, daß konkret nicht sehr viele « ältere » Offiziere und Unteroffiziere auf Zeit (235 bzw. 22) für die Aufnahme in den Ergänzungskader in Frage kämen. Hilfsweise bitten die klagenden Parteien, die Folgen höchstensfalls für jene Militärpersonen auf Zeit aufrechtzuerhalten, die an keiner Übergangsprüfung teilgenommen hätten, wodurch die Anzahl auf 37 Offiziere gesenkt werde.

Rechtssache mit Geschäftsverzeichnisnummer 793

Standpunkt der klagenden Parteien

A.2.1. Der gegen die Artikel 73 2° und 100 1° und 2° des Gesetzes vom 20. Mai 1994 bezüglich der Rechtsstellungen des Militärpersonals gerichtete Klagegrund geht von einem Verstoß gegen die Artikel 10, 11, 24 § 5, 127 und 182 der Verfassung aus, indem geltend gemacht wird, daß Gesetzesbestimmungen bezüglich der Königlichen Militärschule und bezüglich der Ausbildung von Offiziersanwärtern aufgehoben würden, ohne daß andere Gesetzesbestimmungen an ihre Stelle gesetzt würden; demgegenüber werde dem König eine Ermächtigung erteilt, wohingegen diese Zuständigkeit aufgrund der Artikel 24 § 5 und 127 der Verfassung dem föderalen Gesetzgeber und dem Dekretgeber und, was die Rechte und Pflichten der Militärpersonen betrifft, kraft Artikel 182 der Verfassung dem föderalen Gesetzgeber vorbehalten sei, nicht aber dem König.

Gleichzeitig werde also eine Diskriminierung zwischen Berufsoffizieren, deren Rechtsstellung vom Gesetzgeber bestimmt werde, und der neuen Generation von Berufsoffizieren, soweit sie in der Königlichen Militärschule ausgebildet würden, deren Rechtsstellung vom König bestimmt werde, ins Leben gerufen.

Standpunkt des Ministerrates

A.2.2.1. Der Ministerrat wiederholt seinen Standpunkt angesichts der Unzulässigkeit der Klageschrift namens der VoE V.O.A.D. wegen fehlender Prozeßfähigkeit des Vertreters (siehe oben zu A.1.3.2) und bringt anschließend vor, daß die Anwendbarkeit von Artikel 24 § 5 der Verfassung auf die Königliche Militärschule bestreitbar sei, wie übrigens aus Urteilen des Schiedshofes hervorgehen soll. Hilfsweise wird vorgebracht, daß dem Wortlaut von Artikel 24 § 5 der Verfassung nicht zu entnehmen sei, daß der spezifische Aspekt « zu unterrichtender Lehrstoff » durch das Gesetz im engen Sinne festzulegen sei.

A.2.2.2. Offensichtlich sei der Hof nicht dafür zuständig, über einen Verstoß gegen Artikel 182 der Verfassung zu befinden, und zwar nicht einmal auf dem Umweg über Artikel 127 der Verfassung. Die klagende Partei lege nicht dar, worin der Verstoß gegen Artikel 182 bestehe, weshalb der Klagegrund unzulässig sei. Im übrigen sei nicht einzusehen, wie diese Bestimmung, die unter anderem vorsehe, daß die Rechte und Pflichten der Militärpersonen durch das Gesetz geregelt werden müßten, verletzt sein könnte. In diesem Zusammenhang wird auf Artikel 1bis § 2 des Gesetzes vom 18. März 1838 hingewiesen; darin werde ebenfalls ausdrücklich auf die Festlegung der Lehrprogramme « alle Waffen » Bezug genommen, welche vom König bestimmt würden; hiergegen habe der Staatsrat niemals Verfassungswidrigkeitseinwände erhoben.

A.2.2.3. Insofern, als der Klagegrund sich auf eine Verletzung des Grundsatzes der Gleichheit und des Diskriminierungsverbots zwischen den Lizentiatkandidaten, deren Programm durch königlichen Erlaß festgelegt werde, und den Ingenieurkandidaten, deren Programm durch das Gesetz festgelegt werde, beziehe, fehle es ihm an Klarheit angesichts der darin enthaltenen diskriminierenden Beschaffenheit, zumal für den Lizentiatkandidaten im Wortlaut des Gesetzes ausdrücklich auf das Niveau des Universitätsstudiums zur Erlangung des wissenschaftlichen Lizentiatdiploms verwiesen werde. Die Zuständigkeitsübertragung an den König zur Festlegung des Inhalts von Programmen in Verbindung mit der gesetzlichen Festlegung von Garantien mit dem gleichen Inhalt habe der Staatsrat für verfassungsmäßig befunden.

Rechtssache mit Geschäftsverzeichnisnummer 795

Standpunkt der klagenden und der intervenierenden Partei

A.3.1. In der Rechtssache mit Geschäftsverzeichnisnummer 795 beantragt Ph. Vande Castele, ehemaliger Berufsoffizier, der 1988 seinen Rücktritt aus der Armee eingereicht habe, welcher ursprünglich abgelehnt worden sei, weil er nicht den von ihm für gesetzwidrig erachteten und in einer Verordnung enthaltenen « Leistungsbedingungen » für einen solchen Rücktritt entsprochen habe, die Nichtigerklärung von Artikel 13 des Gesetzes vom 20. Mai 1994 bezüglich der Rechtsstellungen des Militärpersonals. Ein Interventionsschriftsatz wurde von A. Beerts, Offizier, eingereicht, dessen Rücktritt ebenfalls wegen Nichterfüllung der Leistungsbedingungen abgelehnt worden sei.

Die Leistungsbedingungen seien ursprünglich in einer Verwaltungsrichtlinie enthalten gewesen; sie seien in das Gesetz vom 1. März 1958 durch den angefochtenen Artikel aufgenommen worden, der jedoch erst zu einem vom König festzusetzenden Zeitpunkt in Kraft treten werde (Artikel 103 des Gesetzes vom 20. Mai 1994 bezüglich der Rechtsstellungen des Militärpersonals).

A.3.2.1. Der angefochtene Artikel 13 des Gesetzes vom 20. Mai 1994 bezüglich der Rechtsstellungen des Militärpersonals verletze an erster Stelle die Artikel 10 und 11 der Verfassung deshalb, weil er der klagenden Partei wesentliche richterliche Garantien vorenthalte, die generell von der Verfassung und den Gesetzen allen Rechtsuchenden geboten würden, weil in Wirklichkeit eine Verwaltungsrichtlinie bestätigt werde und somit für in der Vergangenheit entstandene Streitfälle, an denen der Kläger beteiligt sei, die Zuständigkeit der Höfe und Gerichte sowie des Staatsrates angetastet werde, da die Prüfung durch den Schiedshof sowohl anlässlich einer Nichtigkeitsklage als auch anlässlich einer präjudiziellen Frage beschränkter sei.

A.3.2.2. Der angefochtene Artikel 13 verletze auch die Artikel 10 und 11 der Verfassung in Verbindung mit den Artikeln 6 und 13 der Europäischen Menschenrechtskonvention. Der gesetzgeberische Eingriff in schwebende Verfahren enthalte der klagenden Partei mehrere Prozeßgarantien vor, was der Waffengleichheit Abbruch tue. Die Unzuständigkeit des Staatsrates impliziere eine Rechtsverweigerung, was eine besondere Form des Überschreitens der angemessenen Frist darstelle.

Auch gegen Artikel 13 der Europäischen Menschenrechtskonvention werde verstoßen, weil keine Wiederherstellung der Rechte mehr möglich sei. Durch die verwaltungsmäßige Reglementierung werde gegen die Übereinkommen der Internationalen Arbeitsorganisation (ILO) bezüglich des absoluten Verbots und der völligen Abschaffung der Zwangsarbeit verstoßen, was vor dem Staatsrat habe geltend gemacht werden können. Das ausdrückliche Verbot der Zwangsarbeit gelte auch für Militärpersonen des aktiven Kadres, da nur die in den Wehrpflichtgesetzen enthaltenen Vorschriften sich der Prüfung anhand des Übereinkommens Nr. 29 entziehen würden. Diese Bestimmung habe ebenfalls eine Stillhalte-Auswirkung, denn der belgische Gesetzgeber habe keine neuen Formen der Zwangsarbeit einführen können, wie es durch die angefochtene Bestimmung geschehen sei. Aufgrund der Artikel 4, 14 und 60 der Europäischen Menschenrechtskonvention sei dieses in den Übereinkommen der Internationalen Arbeitsorganisation enthaltene Verbot in die Europäische Menschenrechtskonvention integriert worden. Artikel 60 schließe jeden möglichen Zweifel aus, indem den eindeutig « freieren » Bestimmungen der Übereinkommen Nrn. 29 und 105 sowie der innerstaatlichen belgischen Gesetzgebung, die bis zum angefochtenen Auslegungsgesetz keine (gesetzlichen) « Leistungsbedingungen » vorgesehen habe, ausdrücklich der Vorrang gegeben werde. Der Kläger ruft ebenfalls in Erinnerung, daß gemäß Artikel 182 der Verfassung nur der Gesetzgeber die Rechte und Pflichten der Militärpersonen bestimmen könne.

A.3.3.1. Die intervenierende Partei Beerts macht ebenfalls einen Verstoß gegen die Artikel 10 und 11 der Verfassung geltend, und zwar sowohl einzeln als auch in Verbindung mit Artikel 48 des Römer Vertrages, Artikel 2^o des ILO-Übereinkommens Nr. 29 über Zwangs- oder Pflichtarbeit, den Artikeln 4 und 60 der Europäischen Menschenrechtskonvention und den Artikeln 12 und 23 der Verfassung.

A.3.3.2. Es werde gegen Artikel 48 Absatz 3 Litera a des EWG-Vertrages verstoßen, weil die intervenierende Partei, der eine Stelle bei einer Bank angeboten werde, daran gehindert werde, auf dieses Angebot aus dem Privatsektor einzugehen, da sie wegen Nichterfüllung der Leistungsbedingungen nicht aus der Armee ausscheiden könne, es sei denn, sie würde sich einer Strafverfolgung wegen Desertion aussetzen. Außerdem weist auch diese Partei auf die Übereinkommen Nrn. 29 und 105 der Internationalen Arbeitsorganisation hin; gegen diese werde verstoßen, da unrechtmäßig berufliche Leistungen unter Androhung (militär-)strafrechtlicher und disziplinarrechtlicher Sanktionen, gegen den Willen der Betroffenen verlangt würden, welche durch ihren Rücktritt aus dem aktiven Kader schriftlich erklärt hätten, daß sie sich nicht mehr freiwillig für berufliche Leistungen im aktiven Kader anbieten würden. Die in Artikel 2^o Litera a des Übereinkommens Nr. 29 enthaltene Ausweichklausel sei nicht anwendbar, weil sowohl gemäß neulich abgelegten Erklärungen des Verteidigungsministers als auch gemäß der Erläuterung eines ILO-Sachverständigenausschusses zur vorgenannten Bestimmung die Leistungen von Berufsoffizieren nicht in Ausführung der Wehrpflicht geleistet würden und demzufolge nicht unter die Ausnahme nach Artikel 2^o Litera a des vorgenannten Übereinkommens fallen würden.

Es werde auch gegen Artikel 23 der Verfassung verstoßen, der ausdrücklich das Recht auf Arbeit und auf freie Wahl der Berufstätigkeit gewährleiste; das Recht auf Arbeit und die freie Ausübung der Berufstätigkeit seien der Gegenpol der Zwangsarbeit. Rücktrittsbedingungen, die früher einer in Artikel 182 der Verfassung vorgesehenen gesetzlichen Grundlage entbehrt hätten, könnten 1994 weder angewandt noch eingeführt werden, ohne daß Artikel 23 der Verfassung mißachtet werde. Auch die Verletzung von Artikel 12 der Verfassung sei geltend zu machen, weil die Zwangsarbeit auch eine Antastung der physischen Freiheit der Person darstelle.

Standpunkt des Ministerrates

A.3.4.1. An erster Stelle sei darauf hinzuweisen, daß die in der angefochtenen Bestimmung enthaltene Vorschrift, die damals in einer Verwaltungsrichtlinie enthalten gewesen sei, deren Gesetzmäßigkeit der Staatsrat in seinem Urteil Nr. 40.331 vom 16. September 1992 anerkannt habe, nunmehr eine allgemeine gesetzliche Richtlinie darstelle, von der der Verteidigungsminister bei der Ausübung seiner Ermessensbefugnis nach Aktenlage abweichen könne.

A.3.4.2. Der Kläger sei nicht länger Berufsoffizier und habe demzufolge kein Interesse mehr daran, die Bestimmung von Artikel 13 des Gesetzes vom 20. Mai 1994 bezüglich der Rechtsstellungen des Militärpersonals anzufechten.

A.3.4.3. Von einer « Legalisierung » einer gesetzwidrigen Verwaltungsrichtlinie sei sicher nicht die Rede gewesen, da der Staatsrat bereits in seinem Urteil vom 16. September 1992 diese Richtlinie nicht für gesetzwidrig befunden habe. Der Gesetzgeber habe lediglich mehr Rechtssicherheit bieten wollen. Genausowenig sei der angefochtene Artikel unmittelbar anwendbar; er habe auch keine Rückwirkung. Die von den klagenden Parteien erhobenen Klagen vor dem Staatsrat würden somit in Anwendung der damals geltenden Gesetzgebung behandelt werden.

A.3.4.4. Dem Verstoß gegen Artikel 6 der Europäischen Menschenrechtskonvention wegen « Rechtsverweigerung » sei nicht beizupflichten, weil die neue Bestimmung nicht für die damals anhängigen Streitfälle gelten werde. Es sei dem Ministerrat gar nicht klar, worin die Rechtsverweigerung bestehe.

A.3.4.5. Die klagende Partei habe kein Interesse mehr an der Geltendmachung einer Verletzung von Artikel 13 der Europäischen Menschenrechtskonvention in Verbindung mit Artikel 4, weil jetzt infolge ihres Rücktritts nicht davon ausgegangen werden könne, daß sie noch länger « Zwangsarbeit » verrichte.

Genausowenig sei die Rede von irgendeiner « Zwangsarbeit » im Sinne der Europäischen Menschenrechtskonvention. Der Begriff setze voraus, daß Arbeit gegen den Willen des Betroffenen geleistet werde und daß die Verpflichtung ungerecht sei und aufgezwungen werde. Der Kläger, der sich in aller Freiheit für den Militärberuf und insbesondere für das Offiziersamt entschieden habe, könne sich unmöglich auf « Zwangsarbeit » oder « Dienstbarkeit » berufen.

Auch die Übereinkommen Nrn. 29 und 105 der Internationalen Arbeitsorganisation seien nicht verletzt worden. Obwohl der Sachverständigenausschuß der Organisation, der die Übereinkommen auslege und Empfehlungen unterbreite, der Ansicht gewesen sei, daß das Verbot der Zwangsarbeit auf Berufssoldaten anwendbar sei, habe anerkannt, daß Berufssoldaten ihre Verpflichtung auf freiwilliger Grundlage eingehen würden und daß deshalb grundsätzlich von keiner « Zwangsarbeit » die Rede sein könne. Der Ausschuß habe betont, daß der Umstand, daß man keine Sicherheit hinsichtlich der Genehmigung des Rücktritts innerhalb einer angemessenen Kündigungsfrist habe, dem Übereinkommen Nr. 29 zuwiderlaufe. Zu keinem einzigen Zeitpunkt sei Belgien von der Internationalen Arbeitsorganisation verurteilt worden. Es habe allerdings einen konstruktiven Dialog mit dem Sachverständigenausschuß gegeben, welcher zu mehrerer Verbesserungen geführt habe, die wenigstens implizit angenommen worden seien.

Da die Rechte und Freiheiten des Klägers nicht verletzt worden seien, könne er sich genausowenig auf Artikel 13 der Europäischen Menschenrechtskonvention berufen. Wenn dies tatsächlich der Fall wäre, so hätte er immerhin das durch diese Bestimmung gewährleistete Recht, eine wirksame Beschwerde einzulegen.

Rechtssache mit Geschäftsverzeichnungsnummer 796

A.4.1. In der Rechtssache mit Geschäftsverzeichnungsnummer 796 werden mehrere Bestimmungen angefochten, denen zufolge alle Militärpersonen des aktiven Kadets, deren Rücktritt genehmigt wurde bzw. deren (Wieder-)Einstellung abgelaufen ist, von Amts wegen in den Reservekadet aufgenommen werden, abgesehen von den Pensionierten, die weiterhin frei wählen dürfen, ob sie dem Reservestatus beitreten oder nicht.

Standpunkt der klagenden Parteien

A.4.2.1.1. Die angefochtenen Bestimmungen würden gegen die Artikel 10 und 11 der Verfassung verstoßen, und zwar sowohl einzeln als auch in Verbindung mit Artikel 23 § 2 1° der Verfassung, Artikel 2 des ILO-Übereinkommens Nr. 29 über Zwangs- oder Pflichtarbeit, Artikel 1 des ILO-Übereinkommens Nr. 105 über die Abschaffung der Zwangsarbeit, den Artikeln 4, 14, 15 und 60 der Europäischen Menschenrechtskonvention, Artikel 48 des EWG-Vertrages und Artikel 1 der Europäischen Sozialcharta, indem das damals gewährleistete Recht auf Aufnahme in den Reservekadet in eine Aufnahmepflicht umgewandelt werde.

A.4.2.1.2. Damals habe die freie Wahl der Aufnahme in den Reservekadet gegolten, außer für bestimmte männliche Militärpersonen des Hilfs- und Zeitkadets. Das Bemühen um Gleichbehandlung von Männern und Frauen im Gesetz vom 20. Mai 1994 sei an sich lobenswert, rechtfertige aber nicht, daß alle Militärpersonen des aktiven Kadets bei ihrer Amtsenthebung dazu verpflichtet würden, dem Reservekadet beizutreten, wohingegen man genauso sehr allen Militärpersonen, Männern und Frauen, eine gleiche Wahlfreiheit gewährleisten könne. Zeitlich gebe es ebenfalls eine Diskriminierung zwischen den Militärpersonen des Berufs- und Ergänzungskadets einerseits und den weiblichen Militärpersonen andererseits, und zwar je nachdem, ob sie vor oder nach dem 20. Mai 1994 die Armee verlassen hätten. Die von Amts wegen erfolgte Aufnahme in den Reservekadet und die automatische Unterwerfung unter das militärische Disziplinar- und Strafrecht während der Tätigkeiten des Reservekadets würden derart weitgehende Maßnahmen darstellen, daß sie als eindeutig belastend und als unangemessen zu betrachten seien, und zwar unter anderem wegen ihrer Auswirkungen auf das persönliche, soziale und private Leben bestimmter Reservemilitärs und auf das neue Erwerbsleben. Aus den Vorarbeiten gehe gar nicht hervor, weshalb auf eine obligatorische Aufnahme in den Reservekadet zurückgegriffen werden müsse.

A.4.2.1.3. Außerdem würden die angefochtenen Bestimmungen einen Verstoß gegen die Artikel 10 und 11 der Verfassung darstellen, und zwar in Verbindung mit für Belgien verbindlichen internationalen Vertragsbestimmungen, wie zu A.3.2.2 und A.3.3.2 dargelegt worden sei. Insofern, als sich der Gesetzgeber auf Artikel 15 der Europäischen Menschenrechtskonvention berufen würde, habe der Schiedshof zu prüfen, ob von der Möglichkeit, die durch diese Bestimmung vorgesehenen Ausnahmeregelungen zu treffen, kein Mißbrauch gemacht worden sei.

Auch würden die Bestimmungen gegen die « freie Wahl der Berufstätigkeit » nach Artikel 23 Absatz 3 1° der Verfassung sowie gegen die « freie Wahl, auf konkrete Stellenangebote einzugehen » verstoßen, weil die militärischen Verpflichtungen, die sich aus der Zwangsaufnahme in den Reservekadet ergäben, so beschaffen seien, daß sie wenigstens *de facto* diese freie Wahl einschränken könnten.

A.4.2.2. Außerdem würden die Artikel 22 § 1 Absatz 2 und 23 Absatz 2 des Gesetzes vom 20. Mai 1994 über die Rechtsstellung der Militärpersonen im kurzfristigen Dienstverhältnis gegen die Artikel 10 und 11 der Verfassung verstoßen, weil die Militärpersonen im kurzfristigen Dienstverhältnis im aktiven Kader nur im Wege der Bestellung befördert würden, nachdem sie ihre Ausbildung mit Erfolg abgeschlossen hätten, und erst dann in einen Grad ernannt werden könnten, wenn sie von Amts wegen dem Reservekadet zugeteilt worden seien.

Standpunkt des Ministerrates

A.4.3.1. Aus den gleichen wie den oben dargelegten Gründen sei die Klage der VoE V.O.A.D. und der VoE K.O.V.B.O.O. unzulässig; wenigstens gelte ihr Interesse nur angesichts der Bestimmungen, die sich auf die Offiziere bzw. auf die Unteroffiziere bezögen. Die Kläger Carion, Bleyfuesz und Mangon hätten ihre Klageschrift in französischer Sprache verfassen sollen und hätten genauso wie der Kläger Berwouts kein Interesse an der Nichtigerklärung von Bestimmungen, die sich auf Unteroffiziere und Freiwillige bzw. auf Offiziere und Unteroffiziere und auf die Rechtsstellung der Militärpersonen im kurzfristigen Dienstverhältnis bezögen, da sie nicht zum jeweiligen Kader gehören würden.

A.4.3.2.1. Die Rechtsstellung der Militärpersonen im kurzfristigen Dienstverhältnis sei geschaffen worden, um die Aufhebung des Zeitkaders sowie der Wehrpflicht zu kompensieren, damit die ständige Verjüngung der Kader und der Truppe in den einsatzfähigen Einheiten gewährleistet und der Aufbau und die Aufrechterhaltung einer unentbehrlichen Reservekomponente ermöglicht würden.

A.4.3.2.2. Der Unterschied zu den pensionierten Militärpersonen, die freiwillig dem Reservekader beitreten könnten, sei in angemessener Weise gerechtfertigt, weil diese Kategorie von Militärpersonen eine vollständige Laufbahn hinter sich habe. Diejenigen, die keine vollständige Laufbahn im aktiven Kader nachweisen könnten, seien im Prinzip dazu gehalten, die militärische Laufbahn fortzuführen, und auch dann, wenn sie aus dem Reservekader entlassen würden, seien sie einige Jahre lang dazu gehalten, militärische Verpflichtungen in der Reserve zu erfüllen, und zwar aufgrund der koordinierten Wehrpflichtgesetze. Die Behauptung, daß nur Wehrpflichtige zum Dienst bei den Streitkräften verpflichtet worden seien, widerspreche den Texten bezüglich des Reservekadets. Die ehemaligen Unteroffiziere, die nicht dem Reservekader beigetreten seien, und alle ehemaligen Freiwilligen seien dazu gehalten gewesen, fünfzehn Jahre lang militärische Verpflichtungen im Rahmen der koordinierten Wehrpflichtgesetze zu erfüllen.

A.4.3.2.3. Die ungleiche Behandlung von Militärpersonen vor bzw. nach dem 20. Mai 1994 stelle keine Diskriminierung dar, denn die bestehende Gesetzgebung könne immer je nach dem allgemeinen Interesse angepaßt werden.

A.4.3.2.4. Mehrere Argumente der klagenden Parteien seien nicht stichhaltig. Im Gegensatz zu dem, was die Kläger darlegen würden, gebe es im heutigen Stand des Verfahrens keine Begründungspflicht zu jeder in der Entwurfsphase befindlichen Gesetzesbestimmung. Außerdem würden die klagenden Parteien vielfach den Bereich der politischen Opportunität betreten. Die Verpflichtungen (nur eventuelle Wiedereinberufungen) im Reservekader seien lediglich als ein obligatorischer Militärdienst nach Maßgabe des allgemeinen Interesses zu betrachten, und sicherlich nicht als Zwangsarbeit im Sinne der ILO-Übereinkommen bzw. der Europäischen Menschenrechtskonvention. Obwohl Wiedereinberufungen im Reservekader nicht ausgeschlossen seien, sei zu bemerken, daß zur Zeit keine ordentlichen Wiedereinberufungen organisiert würden und daß, wenn dies trotzdem geschehen sollte, die Verpflichtungen im Reservekader in völlig angemessener Weise gerechtfertigt seien, und zwar nach Maßgabe der vom Gesetzgeber verfolgten Zielsetzung, die nämlich darin bestehe, angesichts des zukünftigen Nichtvorhandenseins von Wehrpflichtigen eine Reserve aufrechtzuerhalten. Im übrigen sei der von einem Reserveoffizier bzw. Reserveunteroffizier beantragte Rücktritt niemals abgelehnt worden. Reserveoffiziere und -unteroffiziere würden in ihrer Zivillaufbahn demzufolge nur selten durch die Zugehörigkeit zum Reservekader gehindert, zumal diese Zugehörigkeit in vielen Fällen im Gegenteil einen Trumpf darstelle.

Schließlich sei darauf hinzuweisen, daß die Militärpersonen im kurzfristigen Dienstverhältnis sich ausdrücklich und freiwillig dazu verpflichtet hätten, gegebenenfalls militärischen Verpflichtungen und etwaigen Wiedereinberufungen unterworfen zu werden, was aus Ziffer 4 der von ihnen freiwillig unterschriebenen (Wieder-)Einstellungsurkunde hervorgehe.

A.4.3.3. Es liege keine Verletzung des Gleichheitsgrundsatzes durch die Artikel 22 § 1 Absatz 1 und 23 Absatz 2 des Gesetzes vom 20. Mai 1994 über die Rechtsstellung der Militärpersonen im kurzfristigen Dienstverhältnis vor, weil die Militärpersonen im kurzfristigen Dienstverhältnis eine einzige, spezifische, objektive Kategorie darstellen würden, für die keine echte Laufbahn vorgesehen sei, sie die jungen Wehrpflichtigen ersetzen und für eine Reserve sorgen würden. Ihre Verpflichtungen würden am Ende ihrer (Wieder-)Einstellung nicht erlöschen. Außerdem werde bei einer späteren Ernennung im Reservekader den früheren Leistungen bei der Festsetzung der Anciennität Rechnung getragen.

Erwiderungsschriftsatz der klagenden Parteien

A.4.4. Ein neueres Schriftstück des Chefs des Generalstabs wird vorgelegt, aus dem hervorgehen soll, daß eine neue Statutsänderung bezüglich des Reservekadets bevorstehe, und in dem die Reserveoffiziere und -unteroffiziere gefragt werden, ob sie sich aktiv an den Leistungen des Reservekadets beteiligen möchten oder nicht, und zwar im Hinblick auf eine Gesetzesänderung.

Rechtssache mit Geschäftsverzeichnungsnummer 799

A.5.1.1. Artikel 5bis des Gesetzes vom 23. Dezember 1955 in bezug auf die Hilfsoffiziere der Luftstreitkräfte, die Piloten und Navigatoren werde insofern bestritten, als eine neue Dienstverpflichtung im Rahmen des kurzfristigen Dienstverhältnisses und eine Rückzahlungspflicht eingeführt würden, und insofern, als ein Kandidat, der nicht als Offizier bzw. Unteroffizier im kurzfristigen Dienstverhältnis angenommen werde, dazu verpflichtet werde, als Freiwilliger im kurzfristigen Dienstverhältnis zu dienen, was nur auf freiwilliger Basis und ohne finanziellen Zwang erfolgen könne.

A.5.1.2. Artikel 9 des Gesetzes vom 23. Dezember 1955, Artikel 21 des Gesetzes vom 1. März 1958, Artikel 23 des Gesetzes vom 27. Dezember 1961 und Artikel 17 des Gesetzes vom 12. Juli 1973 würden deshalb beanstandet, weil dadurch ein Rücktritt verweigert werden könne, die « Leistungsbedingungen » regularisiert würden und eine Rückzahlungspflicht eingeführt werde.

A.5.1.3. Die Artikel 16 § 3 und 26bis des Gesetzes vom 21. Dezember 1990 würden insofern angefochten, als « durchgefallene Kandidaten » vor die Wahl gestellt würden, eine Rückzahlung zu leisten oder im kurzfristigen Dienstverhältnis zu dienen. Genausowenig könne hingegenommen werden, daß nunmehr die Rückzahlung von Gehältern und Studienkosten verlangt werde.

A.5.1.4. Schließlich werde die Nichtigerklärung der Artikel 1 und 14 des Gesetzes vom 20. Mai 1994 über die Rechtsstellung der Militärpersonen im kurzfristigen Dienstverhältnis beantragt, welche auf die Verpflichtung, im kurzfristigen Dienstverhältnis zu dienen, verweisen würden und folgerichtig für nichtig erklärt werden müßten, damit die Rechtssicherheit gewährleistet werde.

Standpunkt der klagenden Parteien

A.5.2.1. Die angefochtenen Bestimmungen würden gegen die Artikel 10 und 11 der Verfassung verstoßen, und zwar sowohl einzeln als auch in Verbindung mit Artikel 23 § 2 1^o der Verfassung, Artikel 2 des ILO-Übereinkommens über Zwangs- oder Pflichtarbeit, Artikel 1 des ILO-Übereinkommens Nr. 105 über die Abschaffung der Zwangsarbeit, den Artikeln 4, 14, 15 und 60 der Europäischen Menschenrechtskonvention, Artikel 48 des EWG-Vertrages und Artikel 1 der Europäischen Sozialcharta, indem das damals gewährleistete Recht auf Aufnahme in den Reservekader in eine Aufnahmeverpflichtung umgewandelt werde.

A.5.2.2. Gegen den Gleichheitsgrundsatz werde verstoßen, soweit durch die Einführung der Leistungsbedingungen der Gesetzgeber dem Prinzip des völligen und ständigen Schutzes sowie der Unverletzlichkeit des Arbeitentgelts Abbruch getan habe, was eine Diskriminierung gegenüber allen anderen belgischen Staatsbürgern beinhalte, die überhaupt keine Rechenschaft über das während der Ausbildungszeit bezogene Arbeitsentgelt abzulegen hätten, wie etwa die « in der Ausbildung befindlichen Gendarmen » und die « Offiziersanwärter-Ingenieure ».

A.5.2.3. Die Verweigerung der Amtsenthebung, die Regularisierung der Leistungsbedingungen und die Verpflichtung zur Rückzahlung von Arbeitsentgelt und Studienkosten seien tiefgreifende Maßnahmen, die offensichtlich belastend seien und als unangemessen bewertet werden müßten. Unter der Geltung der früheren Gesetzgebung sei es möglich gewesen, daß Militärpersonen des aktiven Kadets frei und ohne finanzielle Zwänge sowie ohne jegliche Verpflichtung zur Aufnahme in einen anderen Kader bestimmen würden, ob sie ihre Amtsenthebung aus dem aktiven Kader beantragen würden, deshalb seien nunmehr die Artikel 10 und 11 der Verfassung verletzt worden.

A.5.2.4. Die angefochtenen Bestimmungen würden gegen die vorgenannten internationalen Vertragsbestimmungen bezüglich des Verbots der Zwangsarbeit verstoßen. Es sei niemals angenommen worden, daß Militärpersonen des aktiven Kadets, deren Amtsenthebung verweigert werde oder die nicht bereit seien, Arbeitsentgelt und Studienkosten zurückzuzahlen, Wehrpflichtige werden würden, weshalb die Ausweisklausel dieser Vertragsbestimmungen, die ihre Anwendung für jede Militärdienstpflicht ausschließen würden, nicht geltend gemacht werden könne.

A.5.2.5. Insbesondere würden die klagenden Parteien eine Verletzung der Artikel 10, 11 und 23 der Verfassung in Verbindung mit Artikel 48 des Römer Vertrages geltend machen. Die Militärpersonen, die sich um eine Stelle bewerben würden, sollten weder durch die Perspektive der Verweigerung der Amtsenthebung, noch durch die Kosten, die sie bei ihrer Amtsenthebung zurückzuzahlen hätten, gehindert werden. Das gleiche gelte für die Militärpersonen, die, nachdem sie eine statutarische Ausbildung nicht bestanden hätten, erklären würden, daß sie nicht auf freiwilliger Basis in den aktiven Kader (im kurzfristigen Dienstverhältnis) aufgenommen werden möchten.

Insofern, als der Übergang zum Privatsektor ins Auge gefaßt werde, sei auch Artikel 48 des EWG-Vertrages verletzt, da die Amtsenthebung unmöglich gemacht werde, oder wenigstens davon abgeraten werde, und zwar aus moralischen und finanziellen Gründen.

A.5.2.6. Schließlich würden auch die Artikel 10, 11, 23 und 24 § 3 der Verfassung in Verbindung mit Artikel 2 des Internationalen Paktes über wirtschaftliche, soziale und kulturelle Rechte, der eine unmittelbar einklagbare Stillhalteverpflichtung beinhalte, durch die angefochtenen Bestimmungen verletzt, mit Ausnahme der Artikel 5 und 9 des Gesetzes vom 23. Dezember 1955. Die geltend gemachten Bestimmungen seien nämlich auch anwendbar auf den Unterricht, der den Militärärzten erteilt werde, und zwar sowohl an der Königlichen Militärschule als auch an den Universitäten, den Hochschulen und den Unteroffiziersschulen. Angesichts der letztgenannten Art von Schulen läßt die angefochtenen Bestimmungen den Artikeln 10, 11 und 24 § 3 der Verfassung Abbruch, welche gewährleisten würden, daß kein Ausgleich für die im Rahmen der Schulpflicht erhaltene Schulbildung verlangt werden könne.

Die Stillhalteverpflichtung nach Artikel 2 des Internationalen Paktes über wirtschaftliche, soziale und kulturelle Rechte sei ebenfalls verletzt worden. Der föderale Gesetzgeber hätte sich auch dafür entscheiden können, die Ausbildung der Kandidaten den Universitäten zu überlassen, und die Kandidaten hätten nicht dafür aufzukommen, daß der föderale Gesetzgeber sich dafür entschieden habe, diese Ausbildung weiterhin der Königlichen Militärschule anheimzustellen. Da die Gemeinschaften keinerlei Gegenleistung für die erteilte akademische Bildung verlangt werden, sei der Gleichheitsgrundsatz verletzt worden. Genauso sehr werde gegen diese Vertragsbestimmung verstoßen, indem nunmehr strengere Gesetzesbestimmungen eingeführt würden. Die allmähliche Einführung des unentgeltlichen Unterrichts werde also beeinträchtigt. Es könnte nur eine Einschreibungsgebühr verlangt werden, die mit derjenigen der Universitäten gleichwertig sei.

Die Einführung von Leistungsbedingungen, Erstattungspflicht und alternativer Dienstverpflichtung im kurzfristigen Dienstverhältnis für die durchgefallenen Kandidaten verstoße gegen die Stillhalteverpflichtung.

Standpunkt des Ministerrates

A.5.3.1. Abgesehen von den Unzulässigkeitseinreden, wie sie ebenfalls in anderen Rechtssachen erhoben wurden, weist der Ministerrat die These zurück, der zufolge unter der früheren Regelung die Amtsenthebung ohne jegliche Behinderung stattgefunden hätte. Er weist darauf hin, daß die angefochtene Regelung viel günstiger sei, da die Militärperson jederzeit ihren Rücktritt bewilligt bekommen könne, wenn sie die Leistungsbedingungen erfülle, außer in ausdrücklich begründeten Ausnahmefällen. Wie dem auch sei, der Gesetzgeber sei dafür zuständig, statutarische Änderungen einzuführen.

In keiner der angefochtenen Bestimmungen werde die Rückzahlung des Arbeitsentgelts bzw. eines Teils des Arbeitsentgelts gefordert, sondern nur die Erstattung der « Ausbildungskosten » und « Prämien ». Militärpersonen, deren Rücktritt bewilligt werde, ehe sie der Leistungsbedingung entsprochen hätten, hätten eine freiwillige Wahl getroffen zwischen der Bezahlung eines Teils der Ausbildungskosten und/oder Prämien und dem Absolvieren des Leistungszeitraums, wobei es sich um eine freie Wahl der Verwendung des Arbeitsentgelts handle. Auch für Offiziere der Gendarmerie würden die gleichen Grundsätze bei der Amtsenthebung gelten. Es könne von keiner Mißachtung der freien Wahl der Berufstätigkeit die Rede sein, weil Militärpersonen sich frei dafür entschieden hätten, ihren Beruf auszuüben, und weil davon ausgegangen werde, daß sie wüßten, daß ihre Rechte und Pflichten gemäß dem Grundsatz der Veränderlichkeit des öffentlichen Dienstes geändert werden könnten, weshalb es unmöglich sei, daß sie nach eigenem Gutdünken ihre statutarische Situation einseitig aufkündigen könnten. Andere Behauptungen seien reine Opportunitätsbemerkungen, die sich der Kontrolle des Hofes entzögen.

A.5.3.2. Es liege ebenfalls weder eine Verletzung der ILO-Übereinkommen Nrn. 29 und 105 noch eine Verletzung der Bestimmungen der Europäischen Menschenrechtskonvention hinsichtlich des Verbots der Zwangsarbeit vor, denn die Anwendung einer Verwaltungsregel, die eine Leistungsbedingung vorsehe, sei nicht der Zwangsarbeit gleichzusetzen.

A.5.3.3. Soweit die Verletzung von Artikel 48 des EWG-Vertrages angeführt werde, sei darauf hinzuweisen, daß laut dieser Bestimmung Beschränkungen der Freizügigkeit von Arbeitnehmern möglich seien, welche wegen der « öffentlichen Ordnung » und aus Sicherheitserwägungen gerechtfertigt seien. Es könne wohl kaum angenommen werden, daß eine Militärperson, die in völliger Freiheit diesen Beruf gewählt habe, und bei der davon ausgegangen werde, daß sie wisse, daß der Dienstantritt für sie spezifische Rechte und Pflichten zustande bringe, die Möglichkeit hätte, ihre statutarische Situation nach eigenem Gutdünken einseitig aufzukündigen. Übrigens besage Artikel 48 Absatz 4 des vorgenannten Vertrags ausdrücklich, daß die Freizügigkeit der Arbeitnehmer nicht auf die öffentliche Verwaltung anwendbar sei, und bestätige somit die Einschränkungen der Freiheit im Sinne von Artikel 48 Absatz 3. Im gleichen Gedankengang sei festzuhalten, daß auch Artikel 1 der Europäischen Sozialcharta nicht verletzt worden sei.

A.5.3.4. Soweit eine Verletzung von Artikel 24 § 3 der Verfassung und Artikel 13 in Verbindung mit Artikel 2 des Internationalen Paktes über wirtschaftliche, soziale und kulturelle Rechte geltend gemacht werde, sei die Frage aufzuwerfen, ob der letztgenannte Pakt auf das *sui generis* eingeführte Unterrichtswesen für die Militärpersonen anwendbar sei. Wenn dieser Pakt darauf anwendbar wäre, so könnte ein jeder, der es wünsche, an der Königlichen Militärschule oder an einer Schule für Unteroffiziere erteilten Vorlesungen beiwohnen und dort sein Studium beenden. Der Zugang zum Unterricht im Rahmen der Streitkräfte sei insofern kostenlos und allgemein zugänglich, als man den gestellten Anforderungen genüge.

- B -

Hinsichtlich der Zulässigkeit der von der VoE V.O.A.D. und der VoE K.O.V.B.O.O. erhobenen Klagen

B.1.1. In den Rechtssachen mit Geschäftsverzeichnisnummern 793, 796, 797, 798 und 799 bestreitet der Ministerrat die Zulässigkeit der Nichtigkeitsklagen, die von der VoE Vereniging van Officieren in Actieve Dienst, welche von ihrem geschäftsführenden Verwaltungsratsmitglied vertreten wird, erhoben wurden, mit der Begründung, daß der Betroffene als ehemaliger Offizier der Streitkräfte nicht mehr die Voraussetzung erfüllen würde, um gemäß Artikel 6 Litera a Absatz 1 der Satzung der Vereinigung als ordentliches Mitglied zugelassen zu werden, und demzufolge nicht mehr berechtigt wäre, geschäftsführendes Verwaltungsratsmitglied zu sein bzw. die Vereinigung vor Gericht zu vertreten.

B.1.2. Derjenige, der zum Zeitpunkt seiner Zulassung zur klagenden Vereinigung ohne Erwerbzweck die in Artikel 6 Litera a der Satzung vorgeschriebenen Bedingungen erfüllte, um ordentliches Mitglied zu sein, kann diese Eigenschaft nur in den durch die Satzung ausdrücklich vorgesehenen Fällen verlieren.

In keiner einzigen Satzungsbestimmung ist vorgesehen, daß der Verlust der Eigenschaft als Offizier im aktiven Dienst automatisch zum Verlust der Eigenschaft als ordentliches Mitglied der Vereinigung führt.

Der Einrede ist nicht stattzugeben.

B.2.1. In den Rechtssachen mit Geschäftsverzeichnisnummern 796, 797 und 798 bestreitet der Ministerrat die Zulässigkeit der von der VoE Koninklijk Onderling Verbond der Belgische Onderofficieren erhobenen Nichtigkeitsklage mit der Begründung, daß ein einziges Verwaltungsratsmitglied ohne von allen Verwaltungsratsmitgliedern erteilte Ermächtigung nicht als Prozeßvertreter auftreten könnte.

B.2.2. Artikel 10 Litera e der Satzung der VoE K.O.V.B.O.O. besagt hinsichtlich der Befugnisse des Verwaltungsrates folgendes:

« Der Verwaltungsrat vertritt die Vereinigung vor Gericht als Klägerin sowie als Beklagte. Er kann unter seiner Verantwortung seinen Mitgliedern oder Dritten ganz oder teilweise Untervollmacht erteilen. (...) »

Gerichtsverfahren werden namens der Vereinigung als Klägerin oder als Beklagte, auf Veranlassung des Vorsitzenden bzw. des geschäftsführenden Verwaltungsratsmitglieds, vom Verwaltungsrat geführt. »

Aus dem Protokoll der Verwaltungsratsitzung der klagenden Vereinigung vom 13. Dezember 1994 geht hervor, daß das geschäftsführende Verwaltungsratsmitglied damit beauftragt wurde, die Vereinigung vor Gericht zu vertreten. Die Nichtigkeitsklageschriften wurden namens der Vereinigung ohne Erwerbzweck vom geschäftsführenden Verwaltungsratsmitglied unterschrieben.

Der Einrede ist nicht stattzugeben.

Hinsichtlich des Gebrauchs der Sprachen

B.3.1. In den Rechtssachen mit Geschäftsverzeichnisnummern 796, 797, 798 und 799 bestreitet der Ministerrat die Zulässigkeit der von Militärpersonen französischer Sprachzugehörigkeit erhobenen Klage mit der Begründung, daß ihre Klageschrift in niederländischer Sprache verfaßt worden sei, wohingegen sie sich gemäß der Gesetzgebung bezüglich des Gebrauchs der Sprachen in der Armee der französischen Sprache hätten bedienen sollen.

B.3.2. Laut Artikel 62^o des Sondergesetzes vom 6. Januar 1989 über den Schiedshof « benutzen die Personen, die ein Interesse nachweisen, die Sprache ihrer Wahl, außer wenn sie der Gesetzgebung über den Sprachengebrauch in Verwaltungsangelegenheiten unterliegen; in dem Fall benutzen sie die Sprache, die ihnen durch die am 18. Juli 1966 koordinierten Gesetze über den Sprachengebrauch in Verwaltungsangelegenheiten auferlegt wird. »

Trotz ihrer französischen Sprachzugehörigkeit in der Armee unterliegen die klagenden Parteien nicht den Gesetzen bezüglich des Gebrauchs der Sprachen in Verwaltungsangelegenheiten; sie können sich bei der Einreichung einer Nichtigkeitsklageschrift vor dem Hof demzufolge der niederländischen Sprache bedienen.

Der Einrede ist nicht stattzugeben.

Hinsichtlich der zeitlichen Zulässigkeit

B.4.1. In den Rechtssachen mit Geschäftsverzeichnisnummern 782, 797 und 798 bestreitet der Ministerrat die Zulässigkeit der Klage mit der Begründung, daß der angefochtene Artikel eine auslegende Gesetzesbestimmung wäre, die keinerlei Änderung an dem ursprünglichen Absatz 3 - nunmehr § 3 - von Artikel 61 des Gesetzes vom 21. Dezember 1990 über die Rechtsstellung der Militäranwälte des aktiven Kadets vornehmen würde.

B.4.2. Die auslegende Beschaffenheit einer Gesetzesbestimmung entbindet den Hof nicht von der Prüfung auf ihre Vereinbarkeit mit den Artikeln 10 und 11 der Verfassung hin.

B.4.3. Wie vom Kläger Mangon selbst dargelegt wird, ergibt sich die unterschiedliche Behandlung der Freiwilligen auf Zeit, die nur zum Berufskader übergehen können, einerseits und der übrigen Militärpersonen auf Zeit, die entweder zum Berufs- oder zum Ergänzungskader übergehen können, andererseits aus den Artikeln 22 bis 30 des Gesetzes vom 13. Juli 1976 bezüglich des Offiziersbestands und der Rechtsstellungen des Personals der Streitkräfte. Diese Bestimmungen wurden weder durch Artikel 61 des Gesetzes vom 21. Dezember 1990, noch durch den durch das Gesetz vom 20. Mai 1994 eingefügten neuen Artikel 61 abgeändert.

Die von der klagenden Partei erhobene Klage gegen einen durch das Gesetz vom 13. Juli 1976 gemachten Unterschied ist unzulässig.

Insofern wird der Einrede stattgegeben. Im übrigen wird sie zurückgewiesen.

*Zur Hauptsache**Rechtssachen mit Geschäftsverzeichnisnummern 782, 797 und 798*

B.5.1. Die klagenden Parteien beantragen die Nichtigkeitsklärung von Artikel 89 des Gesetzes vom 20. Mai 1994 bezüglich der Rechtsstellungen des Militärpersonals, der Artikel 61 des Gesetzes vom 21. Dezember 1990 über die Rechtsstellung der Militäranwälte des aktiven Kadets abändert. Die Klagegründe richten sich gegen den neuen Artikel 61 § 3, der die Übergänge der Militärpersonen des Zeitkadets, die im Dienstverhältnis standen und am Tag des Inkrafttretens des Gesetzes vom 21. Dezember 1990, d.h. am 1. Januar 1991 ein mindestens vierjähriges Dienstalter in ihrer Kategorie im Zeitkader aufwiesen, zum Berufs- oder Ergänzungskader. Da der frühere Artikel 61 des Gesetzes vom 21. Dezember 1990 den Zustand dieser Kategorie der Militärpersonen auf Zeit nicht völlig geregelt hatte, mußte die angefochtene Bestimmung « unter Einbeziehung der nicht berücksichtigten Fälle ergänzt werden » (*Parl. Dok.*, Senat, 1993-1994, Nr. 928-1, S. 16). Der neue Artikel 61 § 3 bestimmt folgendes:

« Die Übergänge der Militärpersonen, auf die sich dieser Artikel bezieht, erfolgen entsprechend den Vorschriften und dem Verfahren gemäß dem Gesetz vom 13. Juli 1976 bezüglich des Offiziersbestands und der Rechtsstellungen des Personals der Streitkräfte sowie seinen Durchführungserlassen, ohne daß die betreffenden Militärpersonen auf

Zeit jedoch die Voraussetzungen bezüglich des Dienstalters im Sinne der Artikel 22 1°, 23 1°, 24 1°, 27 1° und 28 1° des Gesetzes vom 13. Juli 1976 erfüllen müssen und ohne daß das Dienstalter bei der Einstufung der Kandidaten berücksichtigt wird. »

B.5.2. Im ersten Teil des Klagegrunds wird die Verletzung der Artikel 10 und 11 der Verfassung geltend gemacht und vorgebracht, daß ein Unterschied zwischen den Militärpersonen auf Zeit im Hinblick auf den Übergang zum Berufs- oder Ergänzungskader eingeführt werde, je nachdem, ob sie zum 1. Januar 1991 ein Dienstalter von mindestens vier Jahren aufweisen oder nicht, ohne daß der eingeführte Unterschied objektiv und angemessen gerechtfertigt sei.

B.5.3. Durch das Gesetz vom 21. Dezember 1990 wurde der Zeitkader abgeschafft und wurden Übergangs- und flankierende Maßnahmen vorgesehen, die die Aufnahme eines Teils der Militärpersonen auf Zeit in den Ergänzungskader ermöglichten. Die Militärpersonen auf Zeit, die zu diesem Zeitpunkt ein Dienstalter von mindestens vier Jahren aufwiesen, konnten unter den damals geltenden Bedingungen zum Berufs- oder Ergänzungskader übergehen; die Militärpersonen mit einem Dienstalter von weniger als vier Jahren wurden unter bestimmten, in Artikel 62 des Gesetzes festgelegten Bedingungen von Amts wegen in den Ergänzungskader aufgenommen.

Das Dienstalter wurde bei der Unterscheidung zwischen den Militärpersonen auf Zeit, die gemäß den damals geltenden Bestimmungen in den Berufs- oder Ergänzungskader aufgenommen werden konnten, und den Militärpersonen auf Zeit, die aufgrund einer Übergangsmaßnahme von Amts wegen in den Ergänzungskader aufgenommen werden konnten, als Kriterium verwendet.

Die Wahl dieses Kriteriums wurde mit dem Dienststrang, den die betroffenen Militärpersonen auf Zeit innerhalb der Militärhierarchie innehatten, wodurch ein ausgewogener Ausbau der Karrieren im Kader ermöglicht wurde, mit der Unmöglichkeit für diese Kategorie von Militärpersonen, bereits an Übergangsprüfungen teilgenommen zu haben, sowie mit der beschränkten Übergangsmöglichkeit begründet.

B.5.4. Diese Gründe rechtfertigen zur Genüge den vom Gesetzgeber gemachten Unterschied. Die beanstandete Maßnahme steht in keinem Mißverhältnis zur verfolgten Zielsetzung.

Es steht dem Hof zu, Argumente unberücksichtigt zu lassen, die nicht die angefochtene Bestimmung kritisieren, sondern die Art und Weise, wie diese zur Anwendung gebracht wurde.

Der erste Teil des Klagegrunds ist unbegründet.

B.5.5. In den übrigen Teilen des Klagegrunds wird von den klagenden Parteien eine Verletzung der Artikel 10 und 11 der Verfassung mit der Begründung geltend gemacht, daß der neue Artikel 61 § 3 des Gesetzes vom 21. Dezember 1990 Durchführungserlasse bestätigen und den klagenden Parteien somit das einem jeden Rechtsuchenden zustehende Recht versagen würden, diese Verwaltungsakte mittels einer Gesetzwidrigkeitseinrede oder Nichtigkeitsklage zu bestreiten.

B.5.6. Weder aus der ausdrücklichen Bezugnahme in Artikel 61 § 3 auf « die Durchführungserlasse », noch aus den Vorarbeiten zu dieser Bestimmung läßt sich schließen, daß der Gesetzgeber den vorgenannten Verwaltungsakten den Wert von gesetzeskräftigen Rechtsnormen eingeräumt und sie somit der richterlichen Gesetzmäßigkeitsaufsicht entzogen hätte.

Diese Teile des Klagegrunds beruhen auf einer falschen Auffassung von dem Gesetz und entbehren jeglicher Grundlage.

B.5.7. Ein letzter Klagegrund richtet sich gegen den neuen Artikel 61 § 4 des Gesetzes vom 21. Dezember 1990, der folgendes bestimmt:

« Als wirklich aus dem Dienst ausscheidend in Anwendung dieses Artikels werden nicht diejenigen betrachtet, die aus welchen Gründen auch immer nicht alle Möglichkeiten genutzt haben, bei den Streitkräften zu verbleiben.

So werden auf jeden Fall betrachtet:

1° die Militärpersonen, auf die sich die §§ 1 und 2 beziehen und die sich nicht für alle vorgenannten Prüfungen anmelden;

2° die Militärpersonen, auf die sich § 2 bezieht und die die besagte Wiedereinstellung nicht eingehen;

3° die Militärpersonen, auf die sich die §§ 1 und 2 beziehen und die wegen einer zeitweiligen Amtsenthebung auf ihren Antrag hin nicht in der Lage sind, für die vorgenannten Prüfungen zu kandidieren oder sich dafür anzumelden. »

B.5.8. Die klagenden Parteien behaupten, daß diese Bestimmung den Inhalt einer Weisung vom 24. Januar 1992, die - ihnen zufolge - selbst « dem Sinn und Zweck des Gesetzes » zuwiderlaufe, übernehme. Sie fügen hinzu, daß « diese Machtüberschreitung bisher der Kontrolle der Höfe und Gerichte sowie des Staatsrates unterlag » und diese Kontrolle « nun nachträglich durch ein rückwirkendes Gesetz unmöglich gemacht » werde und daß Artikel 61 § 4 zur Folge habe, daß « das grundlegende Recht, die Höfe und Gerichte sowie den Staatsrat zu befassen, angetastet und der Zuständigkeit der Rechtsprechungsorgane, über die Gesetzwidrigkeit von Erlassen und Weisungen zu befinden, Abbruch getan wird ».

B.5.9. Laut den Vorarbeiten « liegt die einzige Absicht darin, die ursprüngliche Bestimmung dort zu verdeutlichen, wo sie unpräzise war » (*Parl. Dok.*, Senat, 1993-1994, Nr. 928-1, S. 16). Weder aus den Schriftsätzen der Parteien, noch aus den von ihnen vorgelegten Schriftstücken wird ersichtlich, daß die Gesetzwidrigkeit der vorgenannten Weisungen vor Gericht geltend gemacht worden oder in einer gerichtlichen Entscheidung festgestellt worden wäre. Unter diesen Voraussetzungen zeigt sich nicht, daß der Gesetzgeber in schwebende Verfahren eingreifen oder der Rechtskraft ergangener Entscheidungen verletzen würde.

B.5.10. Der Klagegrund ist unbegründet.

Rechtssache mit Geschäftsverzeichnisnummer 793

B.6.1. Der Klagegrund geht von einer Verletzung der Artikel 10, 11, 24 § 5, 127 in Verbindung mit Artikel 82 der Verfassung durch die Artikel 73 2° und 100 1° und 2° des Gesetzes vom 20. Mai 1994 bezüglich der Rechtsstellungen des Militärpersonals aus, indem vorgebracht wird, daß die letztgenannten Artikel durch die Aufhebung von Gesetzesbestimmungen bezüglich der Königlichen Militärschule und durch die Ermächtigung des Königs zum Erlaß von Verordnungsbestimmungen eine Diskriminierung unter den Berufsoffizieren hervorrufen würden, und zwar je nachdem, ob die Bedingungen für ihre Zulassung zur Königlichen Militärschule vom Gesetzgeber oder vom König festgelegt worden sind.

B.6.2. Weder Artikel 24 § 5 der Verfassung, dem zufolge « die Organisation, die Anerkennung oder die Bezuschussung des Unterrichtswesens durch die Gemeinschaft (...) durch Gesetz oder Dekret geregelt (wird) », noch Artikel 127 der Verfassung, der unter anderem die Zuständigkeit der Gemeinschaften im Bereich des Unterrichtswesens

sens festlegt, sind anwendbar auf die Angelegenheiten bezüglich der Zulassung von Berufsoffiziersanwärtern zur Königlichen Militärschule; diese Angelegenheit gehört aufgrund von Artikel 182 der Verfassung zum Zuständigkeitsbereich des föderalen Gesetzgebers.

Soweit der Klagegrund von einer Verletzung der Artikel 24 § 5 und 127 der Verfassung ausgeht, entbehrt er der rechtlichen Grundlage.

B.6.3. Artikel 73 2° des Gesetzes vom 20. Mai 1994 bezüglich der Rechtsstellungen des Militärpersonals ändert Artikel 11 des Gesetzes vom 21. Dezember 1990 über die Rechtsstellung der Militäranwärter des aktiven Kadets ab. Die beanstandete Änderung betrifft Artikel 11 Absatz 2 1°.

Die geänderte Bestimmung lautete folgendermaßen:

« Um als Berufsoffiziersanwärter zugelassen zu werden, muß man außerdem

1° entweder die Voraussetzungen nach Artikel 12 des Gesetzes vom 18. März 1838 über die Organisation der Königlichen Militärschule erfüllt haben; »

Ziffer 1° dieser Bestimmung wurde durch den folgenden Wortlaut ersetzt:

« 1° entweder den vom König festgelegten Zulassungsbedingungen entsprechen, die für die Zulassung als Schüler der Königlichen Militärschule zu erfüllen sind; »

B.6.4. Artikel 100 1° des Gesetzes vom 20. Mai 1994 bezüglich der Rechtsstellungen des Militärpersonals hebt Artikel 12 des Gesetzes vom 18. März 1838 über die Organisation der Königlichen Militärschule in der durch das Gesetz vom 13. November 1974 abgeänderten Fassung auf.

Die aufgehobene Bestimmung legte die Bedingungen der Zulassung zur Königlichen Militärschule fest, was die Staatsangehörigkeit, das Alter und die geistigen und körperlichen Fähigkeiten der Kandidaten betrifft. Sie schrieb vor, daß diese die Prüfungen, deren allgemeines Programm vom König festzulegen ist, bestanden haben müssen, wobei das Niveau dieses Programms präzisiert wurde, was die Kandidaten für die « polytechnische » Abteilung bzw. für die Abteilung « alle Waffen » betrifft. Sie bestimmte, daß die Zulassungsprüfungen eine vergleichende Prüfung und eine Prüfung umfassen, daß die vergleichende Prüfung ganz oder teilweise schriftlich bzw. mündlich abgelegt wird und daß die mündlichen Prüfungen öffentlich sind. Schließlich wurde durch diese Bestimmung die Zusammensetzung des Prüfungsausschusses, vor dem die Zulassungsprüfungen abgelegt werden mußten, geregelt.

B.6.5. Artikel 100 2° des Gesetzes vom 20. Mai 1994 bezüglich der Rechtsstellungen des Militärpersonals hebt Artikel 14 des Gesetzes vom 18. März 1838 über die Organisation der Königlichen Militärschule in der durch die Gesetze vom 1. März 1958 und 6. Juli 1967 sowie durch den königlichen Erlaß vom 11. August 1923 abgeänderten Fassung auf.

Die aufgehobene Bestimmung lautete folgendermaßen:

« Jedes Jahr nach dem Ende der Kurse legen die Schüler allgemeine Prüfungen ab. »

B.6.6. Artikel 182 der Verfassung bestimmt folgendes:

« Das Gesetz bestimmt, wie die Armee rekrutiert wird. Es regelt ebenfalls die Beförderung, die Rechte und die Pflichten der Militärpersonen. »

B.6.7. Aus Artikel 182 der Verfassung geht hervor, daß die Art und Weise, wie die Armee rekrutiert wird, von einer demokratisch gewählten beratenden Versammlung, im vorliegenden Fall vom föderalen Gesetzgeber festgelegt werden muß. Der Gesetzgeber darf demzufolge das Wesentliche einer Zuständigkeit, die die Verfassung ihm vorbehält, nicht an den König delegieren.

B.6.8. Die Art und Weise der Rekrutierung aller Militäranwärter wird durch das Gesetz vom 21. Dezember 1990 über die Rechtsstellung der Militäranwärter des aktiven Kadets geregelt.

Artikel 2 1° des Gesetzes vom 21. Dezember 1990 definiert, was unter einem Anwärter zu verstehen ist; Artikel 10 1° erwähnt die zu erfüllenden Zulassungsbedingungen; Artikel 11 Absatz 1 ermächtigt den König dazu, das Höchstalter für die Zulassung zu bestimmen und verlangt vom Offiziersanwärter, daß er « die für den Offiziersstand erforderlichen geistigen, charakterlichen und körperlichen Fähigkeiten » besitzt, wohingegen Artikel 15 den König dazu ermächtigt, die Regeln zu bestimmen, denen zufolge der Verteidigungsminister vor und während der Ausbildung zu beurteilen hat, ob der Kandidat diese Fähigkeiten besitzt.

B.6.9. Die kritisierte Aufhebungsbestimmung « bezweckt die Aufhebung der Bestimmungen des Gesetzes vom 18. März 1838 über die Organisation der Königlichen Militärschule, die Angelegenheiten betreffen, welche im Gesetz über die Rechtsstellung der Militäranwärter geregelt werden sollen » (*Parl. Dok.*, Senat, 1993-1994, Nr. 928-1, S. 31).

Aus der Gesamtheit dieser Bestimmungen geht hervor, daß die Art und Weise, wie alle Militäranwärter rekrutiert werden, durch das Gesetz festgelegt wird.

Die angefochtenen Bestimmungen lassen sich nicht dahingehend auslegen, daß sie dem König die Zuständigkeit delegieren würden, die Art und Weise der Rekrutierung der Berufsoffiziere, die an der Königlichen Militärschule ausgebildet werden, zu bestimmen.

B.6.10. Insofern, als der Klagegrund von einer Verletzung der Artikel 10 und 11 in Verbindung mit Artikel 182 der Verfassung ausgeht, ist er unbegründet.

Rechtssachen mit Geschäftsverzeichnisseummern 795, 796 und 799

Hinsichtlich der Entlassungsregelung und der eventuellen Pflichterstattung von Prämien und von einem Teil der Ausbildungskosten

B.7.1. Mehrere Klagen richten sich gegen die Artikel 6, 13, 27 und 51 des Gesetzes vom 20. Mai 1994 bezüglich der Rechtsstellungen des Militärpersonals, die eine Entlassungsregelung für die Offiziere, Unteroffiziere und Freiwilligen ausarbeiten und eine Leistungsperiode vorschreiben, die jeweils dem Anderthalbfachen der Ausbildungsdauer entspricht, mit einer Mindestdauer von drei bzw. sechs Jahren (Pilotenausbildung). Angefochten werden ebenfalls die Artikel 5, 6, 77 3° und 86 des Gesetzes vom 20. Mai 1994 bezüglich der Rechtsstellungen des Militärpersonals und die Artikel 1 Absatz 1 und 14 § 1 Absatz 2 des Gesetzes vom 20. Mai 1994 über die Rechtsstellung der Militärpersonen im kurzfristigen Dienstverhältnis, soweit unter bestimmten Umständen Hilfsoffiziersanwärter, Berufsoffiziersanwärter und Berufsunteroffiziersanwärter, deren Dienstverhältnis aus bestimmten Gründen abgebrochen wird, dazu verpflichtet werden, einen Teil der Ausbildungskosten zurückzuzahlen oder in einer anderen Eigenschaft zu dienen.

Der Klagegrund geht von einer Verletzung der Artikel 10 und 11 der Verfassung aus, und zwar in Verbindung mit den Artikeln 23 Absatz 3 1° und 24 § 3 der Verfassung, Artikel 2 des Übereinkommens Nr. 29 der Internationalen Arbeitsorganisation vom 28. Juni 1930 über Zwangs- oder Pflichtarbeit, Artikel 1 des Übereinkommens Nr. 105 der Internationalen Arbeitsorganisation, den Artikeln 4, 6, 13, 14, 15 und 60 der Europäischen Menschenrechtskonvention, Artikel 48 des EWG-Vertrages, Artikel 1 der Europäischen Sozialcharta und Artikel 2 des Internationalen Paktes über wirtschaftliche, soziale und kulturelle Rechte.

B.7.2.1. Die Verletzung der Artikel 10 und 11 der Verfassung in Verbindung mit den Artikeln 6 und 13 der Europäischen Menschenrechtskonvention wird mit der Begründung geltend gemacht, daß die angefochtenen Bestimmungen in anhängige Rechtssachen eingreifen würden.

B.7.2.2. Die Bedingungen, unter denen eine Militärperson aus der Armee zurücktreten kann, darunter die Erfüllung der Leistungsperiode, waren bis zum Inkrafttreten der angefochtenen Bestimmungen in einer Verwaltungsrichtlinie enthalten, deren Gesetzmäßigkeit bestritten wurde. Der Gesetzgeber hat mit den angefochtenen Bestimmungen den Zweck verfolgt, alle Streitigkeiten bezüglich der Leistungsperiode in Zukunft zu vermeiden, indem hier eine gesetzliche Grundlage geschaffen wird (*Parl. Dok.*, Senat, 1993-1994, Nr. 928-1, S. 4).

Aus dieser Begründung geht zur Genüge hervor, daß es keineswegs die Absicht des Gesetzgebers gewesen ist, in die anhängigen Verfahren bezüglich der vor dem Inkrafttreten der angefochtenen Bestimmungen vorliegenden Streitigkeiten einzugreifen, welche demzufolge aufgrund jener Vorschriften gelöst werden sollen, die zum Zeitpunkt der angefochtenen Entscheidung galten.

B.7.2.3. Außerdem geht aus einer Prüfung der von den Parteien vorgelegten Schriftstücken hervor, daß in keiner hinterlegten Entscheidung zur Hauptsache über die Gesetzmäßigkeit der fraglichen Verwaltungsrichtlinie befunden wurde und daß in einer Entscheidung bezüglich der Aussetzung die Klagegründe, die von einer Verletzung derselben Verfassungs- und internationalen Bestimmungen ausgingen als diejenigen, die vor dem Hof vorgebracht werden, nicht als ernsthaft bewertet wurden. Der Gesetzgeber hat also nicht einen Verwaltungsakt für rechtswirksam erklären wollen, dessen Gesetzwidrigkeit vom Verwaltungsrichter festgestellt bzw. dessen Gesetzmäßigkeit vor ihm auf ernsthafte Weise in Abrede gestellt worden wäre.

B.7.2.4. Der Kläger in der Rechtssache mit Geschäftsverzeichnisnummer 793 erwähnt zwar Verfahren, die er seit 1988 beim Staatsrat eingeleitet hat und noch in der Schwebe sind. Dieser Umstand konnte den Gesetzgeber jedoch nicht daran hindern, eine Zuständigkeit auszuüben, die ihm durch Artikel 182 der Verfassung zugewiesen worden ist.

B.7.2.5. Unter diesen Voraussetzungen kann nicht davon ausgegangen werden, daß das Bemühen des Gesetzgebers, alle Streitigkeiten in Zukunft zu vermeiden, eine ungerechtfertigte Einmischung in laufende Verfahren darstellen würde.

Der Klagegrund ist unbegründet, soweit er von einer Verletzung der Artikel 10 und 11 der Verfassung in Verbindung mit den Artikeln 6 und 13 der Europäischen Menschenrechtskonvention ausgeht.

B.7.3.1. Eine Verletzung der Artikel 10 und 11 der Verfassung in Verbindung mit den Artikeln 12 und 23 Absatz 3 1° der Verfassung, Artikel 2 des Übereinkommens Nr. 29 der Internationalen Arbeitsorganisation vom 28. Juni 1930 über Zwangs- oder Pflichtarbeit, Artikel 1 des Übereinkommens Nr. 105 der Internationalen Arbeitsorganisation, den Artikeln 4, 15 und 60 der Europäischen Menschenrechtskonvention, Artikel 1 der Europäischen Sozialcharta und der in Artikel 2 des Internationalen Paktes über wirtschaftliche, soziale und kulturelle Rechte aufgenommene Stillhalteverpflichtung wird mit der Begründung vorgebracht, daß die angefochtenen Bestimmungen das Recht auf freie Wahl der Berufstätigkeit verhindern und eine Form der Zwangsarbeit einführen würden.

B.7.3.2. Artikel 4 Absätze 2 und 3 der Europäischen Menschenrechtskonvention, so wie er von der Europäischen Kommission im Sinne der Vorarbeiten zur Konvention ausgelegt wurde, schließt vom Begriff « Zwangs- oder Pflichtarbeit » jede Dienstleistung militärischen Charakters aus, ohne zwischen dem freiwillig eingegangenen Dienstverhältnis und der Dienstpflicht zu unterscheiden. Indem der Klagegrund von einer Verletzung dieser Bestimmung in Verbindung mit den Artikeln 15 und 60 derselben Konvention ausgeht, entbehrt er der rechtlichen Grundlage.

B.7.3.3. Die durch Artikel 12 gewährleistete Freiheit der Person und insbesondere die Freiheit der Berufsausübung, die durch die im Klagegrund vorgebrachten Bestimmungen des innerstaatlichen und internationalen Rechts gewährleistet wird, verbieten, daß eine Arbeit unter Androhung irgendeiner Strafe von einer Person verlangt wird, die sich nicht freiwillig dafür zur Verfügung gestellt hat, wenn diese Arbeit nicht aus Gründen des allgemeinen Interesses gerechtfertigt werden kann.

Da die Aufgaben, mit denen die Armee betraut wird, zur Verwirklichung von Zielsetzungen allgemeinen Interesses beitragen, können diejenigen, die sich für die militärische Laufbahn entschieden haben, bestimmte Pflichten auferlegt werden. Es soll aber geprüft werden, ob die beanstandeten Maßnahmen auf zulässigen Kriterien beruhen, ob sie den verfolgten Zielsetzungen allgemeinen Interesses dienen und ob sie in keinem Mißverhältnis zu diesen Zielsetzungen stehen.

B.7.3.4. Die angefochtenen Bestimmungen des Gesetzes vom 20. Mai 1994 bezüglich der Rechtsstellungen des Militärpersonals enthalten drei Arten von Maßnahmen.

B.7.3.5. Bei der ersten Art von Maßnahmen handelt es sich um die Situation des Offiziers (Artikel 13), des Unteroffiziers (Artikel 27) bzw. des Freiwilligen (Artikel 51), der, während er eine Ausbildung auf Kosten des Verteidigungsministeriums genossen hat, seinen Rücktritt beantragt, sowie des Hilfsoffiziers, der eine Auflösung seines Dienstverhältnisses beantragt hat (Artikel 6). In jedem dieser Fälle wird der Rücktritt bzw. der Auflösungsantrag - von Ausnahmefällen abgesehen - nur dann bewilligt, wenn der Betroffene tatsächlich während einer durch das Gesetz festgelegten Periode den Dienst versehen hat, d.h. das Anderthalbfache der Dauer der erhaltenen Ausbildung in den ersten drei Fällen, fünf Jahre seit der Ernennung zum Unterleutnant im letzten Fall.

Die Regel, der zufolge die Militärperson, die eine kostenlose Ausbildung genossen hat und während deren gesamter Zeit Sold bezogen hat, dazu verpflichtet ist, tatsächlich den Dienst zu versehen, beeinträchtigt nicht in ungerechtfertigter Weise die individuelle Freiheit derjenigen, die sich für eine militärische Laufbahn entschieden haben. Es handelt sich dabei um die Gegenleistung für die auf Kosten der Allgemeinheit genossene Ausbildung; die Regel entspricht der Notwendigkeit, den Bedürfnissen bezüglich der Armeekader gerecht zu werden. Diese Regel ist hinreichend bekannt, weshalb sie für diejenigen, auf die sie Anwendung findet, keinen Zwang darstellt, den sie nicht hätten vorhersehen können. Es zeigt sich nicht, daß die durch das Gesetz festgelegten Zeitspannen offensichtlich in keinem Verhältnis zur verfolgten Zielsetzung stehen würden.

B.7.3.6. Die zweite Art von Maßnahmen ist in allen im Klagegrund genannten Bestimmungen des Gesetzes vom 20. Mai 1994 bezüglich der Rechtsstellungen der Militärpersonals vorgesehen. Sie ermächtigen den König dazu, die zu berücksichtigende Ausbildungsperiode, den Betrag, den diejenigen, deren Rücktritt aus außergewöhnlichen Gründen bewilligt wird, zurückzahlen müssen, und die Modalitäten dieser Rückzahlung zu bestimmen.

Kraft Artikel 182 der Verfassung werden die Pflichten der Militärpersonen durch das Gesetz geregelt. Wenn die Rückzahlungen, die der zurücktretenden Militärperson auferlegt werden, als Pflichten im Sinne dieser Bestimmung betrachtet werden sollten, würde sich die Frage erheben, ob die dem König erteilten Ermächtigungen, die Höhe dieser Rückzahlungen zu bestimmen, in Übereinstimmung mit Artikel 182 der Verfassung sind und verneinendenfalls, ob der Gesetzgeber den Grundsatz der Gleichheit und des Diskriminierungsverbots nicht mißachtet hat, indem er einer Kategorie von Militärpersonen die in dieser Bestimmung vorgesehene Garantie versagt.

Der von einer eventuellen Verletzung der Artikel 10 und 11 der Verfassung in Verbindung mit Artikel 182 ausgehende Klagegrund ist von Amis wegen vorzubringen. Die Verhandlung muß wieder eröffnet werden, damit die Parteien in die Lage versetzt werden, ihren dementsprechenden Standpunkt mitzuteilen.

B.7.3.7. Bei der dritten Art von Maßnahmen handelt es sich um die Hilfsoffiziersanwärter (Artikel 5), die Offiziersanwärter und die Unteroffiziersanwärter (Artikel 86), deren Dienstverhältnis aus anderen Gründen als wegen einer medizinischen Unfähigkeit aufgelöst wird und die, während sie ihre Ausbildung nicht beendet haben, die Streitkräfte verlassen.

B.7.3.8. Im Gegensatz zu den zu B.7.3.5 genannten Maßnahmen hängt die Anwendung der letztgenannten Maßnahmen nicht von einer Entscheidung des Betroffenen ab, sondern vielmehr von einer Beurteilung durch die Streitkräfte bezüglich seiner Fähigkeit, in dem Grad, für den er eingestellt wurde, zu dienen. Sie verpflichten ihn zu einem aktiven Dienst als Militärperson im kurzfristigen Dienstverhältnis für eine Zeit, die für die Hilfsoffiziersanwärter und Offiziersanwärter höchstens drei Jahre und für die Unteroffiziersanwärter zwei Jahre beträgt.

Es handelt sich um neue Maßnahmen, die darauf abzielen, die Kandidaten, die diese Eigenschaft verlieren, dazu zu verpflichten, in der Eigenschaft als Militärperson im kurzfristigen Dienstverhältnis zu dienen, da es wegen der Abschaffung der Wehrpflicht nicht möglich ist, sie eine tatsächliche Dienstzeit als Wehrpflichtige erfüllen zu lassen (*Parl. Dok., Senat, 1993-1994, Nr. 928-1, S. 16*).

B.7.3.9. Solche Maßnahmen durchkreuzen die Erwartungen derjenigen, die in der Hoffnung, als Offizier oder Unteroffizier Karriere zu machen, den Dienst angetreten haben. Sie haben nicht zum Ziel, die vom Kandidaten erworbene Ausbildung in den Dienst der Streitkräfte zu stellen, da sie ihn dazu verpflichten, in einem Grad, in dem diese Ausbildung nicht erforderlich ist, zu dienen.

Die Abschaffung der Wehrpflicht kann diese Maßnahmen, die der individuellen Freiheit derjenigen, auf die sie Anwendung finden, übertriebenermaßen Abbruch tun, nicht rechtfertigen; während sie immer noch bereit sind, ihrer Einstellung als Offizierskandidat bzw. Unteroffizierskandidat gerecht zu werden, werden sie dazu verpflichtet, einen Dienst in der Eigenschaft als Freiwilliger im kurzfristigen Dienstverhältnis zu leisten.

B.7.3.10. Der Klagegrund ist begründet, soweit er sich gegen die Artikel 5 und 86 des Gesetzes vom 20. Mai 1994 bezüglich der Rechtsstellungen des Militärpersonals und gegen die Artikel, deren Folgen, welche mit der Auflösung des Dienstverhältnisses einhergehen, präzisiert werden, richtet und zwar:

- Artikel 77 3° desselben Gesetzes, dem zufolge die Einstellung bzw. Wiedereinstellung der betroffenen Militärperson von Rechts wegen in eine Einstellung als Militärperson im kurzfristigen Dienstverhältnis umgewandelt wird, und zwar für die Zeit, während welcher er « gehalten ist, den Dienst zu versehen »;

- Artikel 14 § 1 Absatz 2 des Gesetzes vom 20. Mai 1994 über die Rechtsstellung der Militärpersonen im kurzfristigen Dienstverhältnis, dem zufolge der Betroffene den Grad, in dem er eingestellt wurde, verliert und als Freiwilliger im kurzfristigen Dienstverhältnis endet.

Der Klagegrund wird im übrigen zurückgewiesen.

B.7.4. Die Verletzung der Artikel 10 und 11 der Verfassung in Verbindung mit Artikel 48 des EWG-Vertrages und Artikel 23 der Verfassung wird aufgrund der Erwägung geltend gemacht, daß Militärpersonen, deren Rücktritt nicht bewilligt wurde, daran gehindert würden, eine im Privatsektor angebotene Stelle anzunehmen.

Artikel 48 des EWG-Vertrages gewährt kein absolutes Recht, unter Mißachtung der sich aus einem früheren Arbeitsverhältnis ergebenden Verpflichtungen auf eine im Privatsektor angebotene Stelle einzugehen.

Artikel 23 Absatz 3 1° der Verfassung könnte übrigens nicht dahingehend ausgelegt werden, daß er ein solches Recht gewähren würde.

Der von einer Verletzung der Artikel 10 und 11 der Verfassung in Verbindung mit Artikel 48 des EWG-Vertrages und Artikel 23 der Verfassung ausgehende Klagegrund ist unbegründet.

B.7.5.1. Die Verletzung der Artikel 10 und 11 der Verfassung, einzeln betrachtet und in Verbindung mit Artikel 24 § 3 der Verfassung sowie mit der in Artikel 2 des Internationalen Paktes über wirtschaftliche, soziale und kulturelle Rechte aufgenommenen Stillhalteverpflichtung wird geltend gemacht, indem vorgebracht wird, daß der Zugang zum Unterricht bis zum Ende der Schulpflicht kostenlos sei und für andere Kategorien von Studenten keine eventuelle Rückforderung der Ausbildungskosten unter bestimmten Bedingungen vorgesehen sei.

B.7.5.2. Die angefochtenen Bestimmungen sind diejenigen, welche dem König die Ermächtigung erteilen, in verschiedenen Fällen der Auflösung des Dienstverhältnisses den Betrag des Teils der Ausbildungskosten zu bestimmen, der zurückzuzahlen ist, wenn die betreffende Militärperson die Bedingung der Leistungsperiode nicht erfüllt hat bzw. nicht in einer anderen Eigenschaft dienen möchte.

Die Prüfung dieses Klagegrunds ist vorzubehalten, da der Hof vorher den zu B.7.3.6 von Amis wegen aufgeworfenen Klagegrund prüfen muß.

Hinsichtlich des verpflichtenden Übergangs zum Reservekader

B.8.1. Mehrere Klagen richten sich gegen die Artikel 19, 27, 51 und 65 des Gesetzes vom 20. Mai 1994 bezüglich der Rechtsstellungen des Militärpersonals, gegen die Artikel 22, 23, 27 und 34 des Gesetzes vom 20. Mai 1994 über die Rechtsstellung der Militärpersonen im kurzfristigen Dienstverhältnis, welche einen von Rechts wegen zu erfolgenden Übergang zum Reservekader für mehrere Kategorien von Offizieren und Unteroffizieren vorsehen und die Freiwilligen militärischen Verpflichtungen unterwerfen, die für die unbefristet beurlaubten Freiwilligen gelten, welche vom König bestimmt werden, sowie gegen Artikel 64 des Gesetzes vom 20. Mai 1994 bezüglich der Rechtsstellungen des Militärpersonals, soweit er Artikel 55 des Gesetzes vom 13. Juli 1976 bezüglich des Offiziersbestands und der Rechtsstellungen des Personals der Streitkräfte aufhebt, der den freiwilligen Übergang von Offizieren und Unteroffizieren zum Reservekader vorsah.

Der Klagegrund beruht auf einer Verletzung der Artikel 10 und 11 der Verfassung, einzeln betrachtet und in Verbindung mit Artikel 23 Absatz 3 1° der Verfassung, Artikel 2 des Übereinkommens Nr. 29 der Internationalen Arbeitsorganisation über Zwangs- oder Pflichtarbeit, Artikel 1 des Übereinkommens Nr. 105 der Internationalen Arbeitsorganisation, den Artikeln 4, 14, 15 und 60 der Europäischen Menschenrechtskonvention, Artikel 48 des EWG-Vertrages und Artikel 1 der Europäischen Sozialcharta.

B.8.2. Aus den zu B.7.3.2 genannten Gründen entbehrt der Klagegrund der rechtlichen Grundlage, soweit eine Verletzung von Artikel 4 in Verbindung mit den Artikeln 14, 15 und 60 der Europäischen Menschenrechtskonvention geltend gemacht wird.

B.8.3. Die übrigen im Klagegrund angeführten Bestimmungen gewährleisten die Freiheit der Berufsausübung und untersagen die Zwangs- oder Pflichtarbeit. Aus den zu B.7.3.3 genannten Gründen verhindern sie nicht, daß den Militärpersonen bestimmte Verpflichtungen auferlegt werden, unter der Bedingung, daß sie auf zulässigen Kriterien beruhen, daß sie mit den Zielsetzungen allgemeinen Interesses zusammenhängen, mit deren Verwirklichung die Armee betraut wird, und daß sie in keinem Mißverhältnis zu diesen Zielsetzungen stehen.

B.8.4. Die angefochtenen Bestimmungen erlegen mehreren Kategorien von Militärpersonen die Verpflichtung auf, nach Beendigung ihres aktiven Dienstes im Reservekader zu dienen. Diese Verpflichtung beruht auf dem Bemühen, über einen ausreichenden Reservekader zu verfügen, unter Berücksichtigung der Abschaffung der Wehrpflicht. Wie von den klagenden Parteien selbst hervorgehoben wird, ist die Verpflichtung in Anbetracht der vorgenannten Zielsetzung zeitweiliger Art; im Hinblick auf eine neue Gesetzesänderung wurden alle Reserveoffiziere und Reserveunteroffiziere angeschrieben und gefragt, ob sie noch zum Reservekader gehören möchten und ob ihre Motivation, körperliche Eignung und Berufstätigkeiten es ihnen ermöglichen, regelmäßig freiwillige Leistungen zu erbringen.

B.8.5. Die Verpflichtungen, denen die Militärpersonen des Reservekadets unterliegen, bestehen hauptsächlich darin, daß sie wieder einberufen werden können, und zwar für eine Zeit, die nicht länger als dreißig Tage pro Jahr beträgt, was die Offiziere betrifft (Artikel 62 des Gesetzes vom 1. März 1958, insbesondere bezüglich des Statuts der Reserveoffiziere), bzw. siebenundzwanzig Tage im Jahr für die Unteroffiziere (Artikel 10 des Gesetzes vom 18. Februar 1987, bezüglich des Statuts der Reserveunteroffiziere). Wegen der beschränkten Beschaffenheit dieser Verpflichtung und wegen der Eigenart der militärischen Laufbahn kann nicht davon ausgegangen werden, daß die angefochtenen Maßnahmen in unverhältnismäßiger Weise die individuelle Freiheit derjenigen, auf die sie anwendbar sind, beeinträchtigen würden.

B.8.6. Der Klagegrund ist unbegründet.

Hinsichtlich der Bestellung der Militärpersonen im kurzfristigen Dienstverhältnis

B.9.1. In der Rechtssache mit Geschäftsverzeichnisnummer 796 richtet sich die Klage ebenfalls gegen die Artikel 22 § 1 Absatz 2 und 23 Absatz 2 des Gesetzes vom 20. Mai 1994 über die Rechtsstellung der Militärpersonen im kurzfristigen Dienstverhältnis.

Der Klagegrund beruht auf einer Verletzung der Artikel 10 und 11 der Verfassung, wobei geltend gemacht wird, daß die Militärpersonen im kurzfristigen Dienstverhältnis im aktiven Kader nur im Wege der Bestellung aufgenommen und befördert und erst dann in einen militärischen Grad ernannt würden, wenn sie von Rechts wegen in den Reservekader übergehen würden, ohne daß es eine objektive und angemessene Rechtfertigung dafür gebe, diese Kategorie von Militärpersonen nicht sofort nach ihrer Ausbildung zu ernennen, wie es bei jenen Militärpersonen den Fall sei, die zu den übrigen Kategorien des aktiven Kadets gehören würden.

B.9.2. Die Militärpersonen im kurzfristigen Dienstverhältnis können nur bestellt und nicht ernannt werden. Diese Regelung, die zwischen den Militärpersonen auf Zeit und den Militärpersonen des Berufskaders, die nach Beendigung ihrer Ausbildung ernannt werden, unterscheidet, beruht auf der Erwägung, daß eine « Bestellung », die automatisch gewährt wird, nachdem die im Ausbildungsprogramm vorgeschriebenen Teilprüfungen bestanden worden sind, den zeitweiligen Charakter der ausgeübten Funktion betonen soll (*Park. Dok.*, Senat, 1993-1994, Nr. 927/2, S. 100). Dieser Unterschied zwischen beiden Kategorien von Militärpersonen ist objektiv gerechtfertigt wegen der Art und Dauer der eingegangenen Verpflichtung.

Da die bestellten Militärpersonen keine finanziellen Nachteile erleiden, und zwar weder im Bereich der Entlohnung, noch im Bereich der Pensionen, steht die Maßnahme in keinem Mißverhältnis zur verfolgten Zielsetzung.

B.9.3. Der Klagegrund ist unbegründet.

Aus diesen Gründen:

Der Hof

- erklärt den ersten und den vierten Paragraphen von Artikel 5bis des Gesetzes vom 23. Dezember 1955 in bezug auf die Hilfsoffiziere der Luftstreitkräfte, die Piloten und Navigatoren, der durch Artikel 5 des Gesetzes vom 20. Mai 1994 bezüglich der Rechtsstellungen des Militärpersonals eingefügt wurde, für nichtig;
- erklärt Ziffer 3° von Artikel 77 des Gesetzes vom 20. Mai 1994 bezüglich der Rechtsstellungen des Militärpersonals für nichtig;
- erklärt den ersten und den vierten Paragraphen von Artikel 26bis des Gesetzes vom 21. Dezember 1990 über die Rechtsstellung der Militärpersonen des aktiven Kadets, der durch Artikel 86 des Gesetzes vom 20. Mai 1994 bezüglich der Rechtsstellungen des Militärpersonals eingefügt wurde, für nichtig;
- erklärt Artikel 14 § 1 Absatz 2 des Gesetzes vom 20. Mai 1994 über die Rechtsstellung der Militärpersonen im kurzfristigen Dienstverhältnis für nichtig;
- weist die Klagen im übrigen zurück, abgesehen von dem, was die nachstehend genannten Bestimmungen betrifft, für die die Urteilsfällung ausgesetzt wird;
- setzt die Urteilsfällung hinsichtlich der Artikel 6, 13, 27 und 51 des Gesetzes vom 20. Mai 1994 bezüglich der Rechtsstellungen des Militärpersonals sowie hinsichtlich des nicht für nichtig erklärten Teils der Artikel 5 und 86 desselben Gesetzes aus;
- ordnet die Wiedereröffnung der Verhandlung an, damit die Prozeßparteien in den Klagen mit Geschäftsverzeichnisnummern 795, 796 und 799 sich zu dem zu B.7.3.6 von Amts wegen aufgeworfenen Klagegrund äußern können;
- fordert die Parteien auf, nur in diesem Punkt bis zum 19. Januar 1996 einen Ergänzungsschriftsatz zu hinterlegen.

Verkündet in niederländischer, französischer und deutscher Sprache, gemäß Artikel 65 des Sondergesetzes vom 6. Januar 1989 über den Schiedshof, in der öffentlichen Sitzung vom 14. Dezember 1995.

Der Kanzler,
L. Potoms

Der Vorsitzende,
L. De Grève.