

CHAMBRE DES REPRÉSENTANTS
DE BELGIQUE

9 décembre 2013

PROJET DE LOI
portant réforme de la compétence,
de la procédure et de l'organisation
du Conseil d'État

AMENDEMENTS

N° 1 DE MME **GERKENS** ET M. **VAN HECKE**

Art. 1/1 (*nouveau*)

Insérer un article 1/1, rédigé comme suit:

“Art. 1/1. Dans les lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, est inséré un article 5/1, rédigé comme suit:

“Art. 5/1. La section de législation assure sans délai, par la voie d'un réseau d'information électronique accessible au public, la publication des avis qu'elle donne et qui sont mentionnés au présent titre.

Elle y joint les propositions et amendements aux propositions et projets auxquels ils se rapportent.

Si l'avis se rapporte à un avant-projet, la publication n'intervient qu'au dépôt du projet.

Document précédent:

Doc 53 **3233/ (2013/2014)**:
001: Projet transmis par le Sénat.

BELGISCHE KAMER VAN
VOLKSVERTEGENWOORDIGERS

9 december 2013

WETSONTWERP
houdende hervorming van de bevoegdheid,
de procedureregeling en de organisatie
van de Raad van State

AMENDEMENTEN

Nr. 1 VAN MEVROUW **GERKENS** EN DE HEER **VAN HECKE**

Art. 1/1 (*nieuw*)

Een artikel 1/1 invoegen, luidende:

Art. 1/1. In de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, wordt een artikel 5/1 ingevoegd, luidende:

“Art. 5/1. De afdeling wetgeving publiceert onverwijld de adviezen die zij uitbrengt en die in deze titel worden vermeld, via een elektronisch informatienetwerk dat toegankelijk is voor het publiek.

Zij voegt daarbij de voorstellen en de amendementen op de voorstellen en ontwerpen waarop deze adviezen betrekking hebben.

Als het advies betrekking heeft op een voorontwerp, vindt de publicatie plaats wanneer het ontwerp wordt ingediend.

Voorgaand document:

Doc 53 **3233/ (2013/2014)**:
001: Ontwerp overgezonden door de Senaat.

S'il se rapporte à un projet d'arrêté réglementaire, elle n'intervient que si celui-ci est publié au Moniteur belge.

Le Roi fixe, par arrêté, pris après avis conjoint du premier président et de l'auditeur général du Conseil d'État, les modalités concrètes de conception et d'établissement de ce réseau d'information électronique. Si aucun avis n'a été formulé six mois après la demande d'avis dont question au présent article, le Roi peut édicter l'arrêté sans recueillir l'avis concerné."

JUSTIFICATION

Le présent amendement reprend le texte d'une proposition qui a déjà été adoptée par le Sénat le 27 novembre 2008 (doc. Sénat. n° 4-247/5), moyennant les adaptations requises. Ce texte a été adapté dans la proposition de loi modifiant les lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, en vue de la publication des avis de la section de législation (5-1835/1).

L'article 28, alinéa 4, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, dispose que le Conseil d'État assure la publication des arrêts de la section d'administration dans les cas, les formes et les conditions déterminés par arrêté royal. Cette disposition, qui a été insérée par la loi du 4 août 1996, a été mise à exécution par l'arrêté royal du 7 juillet 1997 relatif à la publication des arrêts du Conseil d'État, lequel dispose que cette publication doit se faire entre autres "via un réseau d'information accessible au public", c'est-à-dire en pratique le site web du Conseil d'État (<http://www.raadvst-consetat.be>).

En ce qui concerne les avis de la section de législation du Conseil d'État, que le professeur J. Velaers (De Grondwet en de Raad van State, afdeling wetgeving. Vijftig jaar adviezen aan wetgevende vergaderingen, in het licht van de rechtspraak van het Arbitragehof, Maklu, 1999, p. 13) qualifie de "mine d'or constitutionnelle", la loi ne prévoit pas d'obligation générale de publication. Le Conseil d'État considère que ces avis sont confidentiels dans les cas où leur publication n'est pas imposée par la loi (arrêt Noel, n° 38 279, 9 décembre 1991). Le professeur docteur M. Van Damme, président de chambre au Conseil d'État, souligne que la confidentialité des avis est la règle et la publication l'exception (Raad van State, afdeling wetgeving, Die Keure, 1998, p. 67).

Les avis doivent cependant être rendus publics dans certains cas (Velaers, p. 9). L'article 3, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, des lois coordonnées, dispose que les avis doivent être annexés à l'exposé des motifs des avant-projets de lois, de décrets ou d'ordonnances, de manière à être publiés dans les documents de l'assemblée législative concernée. La même disposition

Als het advies betrekking heeft op een ontwerp van reglementair besluit, vindt de publicatie slechts plaats indien dat ontwerp win het Belgisch Staatsblad is bekendgemaakt.

Nadat de Koning het gezamenlijke advies van de eerste voorzitter en de auditeur-generaal van de Raad van State heeft ingewonnen, bepaalt Hij, bij besluit, de nadere regels in verband met het ontwerp en de uitbouw van dat elektronisch informatienetwerk. In geval binnen zes maanden na de in dit artikel bedoelde adviesaanvraag geen advies wordt uitgebracht, kan de Koning het besluit uitvaardigen zonder dat dit advies werd ingewonnen."

VERANTWOORDING

Dit amendement neemt de tekst over van een wetsvoorstel dat de Senaat al heeft op 27 november 2008 heeft aangenomen (Stuk Senaat, nr. 4-247/5), met aanbrenging van de vereiste aanpassingen. Deze tekst werd aangepast in het wetsvoorstel tot wijziging van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, met het oog op de bekendmaking van de adviezen van de afdeling wetgeving (Stuk Senaat 5-1835/1).

Artikel 28, vierde lid, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, bepaalt dat de Raad van State de arresten van de afdeling administratie publiceert in de gevallen, in de vorm en onder de voorwaarden vastgesteld bij koninklijk besluit. Aan die bepaling, die is ingevoegd door de wet van 4 augustus 1996, is uitvoering gegeven door het koninklijk besluit van 7 juli 1997 betreffende de publicatie van de arresten van de Raad van State, waarin wordt bepaald dat die publicatie onder meer dient te gebeuren "via een informatienetwerk dat toegankelijk is voor het publiek"; dat is in de praktijk op de website van de Raad van State (<http://www.raadvst-consetat.be>).

Wat de adviezen van de afdeling wetgeving van de Raad van State betreft, die professor doctor J. Velaers (De Grondwet en de Raad van State, afdeling wetgeving. Vijftig jaar adviezen aan wetgevende vergaderingen, in het licht van de rechtspraak van het Arbitragehof, Maklu, 1999, blz. 13) een "constitutionele goudmijn" noemt, bevat de wet geen algemene verplichting tot publicatie. Zij worden door de Raad van State als confidencieel beschouwd in de gevallen waarin de publicatie door de wet niet wordt opgelegd (arrêt Noel, nr. 38 279, 9 december 1991). Professor doctor M. Van Damme, kamervoorzitter in de Raad van State, wijst erop dat de vertrouwelijkheid van de adviezen de regel is, de publicatie de uitzondering (Raad van State, afdeling wetgeving, Die Keure, 1998, blz. 67).

In een aantal gevallen moeten die adviezen wel publiek worden gemaakt (Velaers, blz. 9). Zo bepaalt artikel 3, § 1, eerste lid, van de gecoördineerde wetten, dat de adviezen bij voorontwerpen van wet, decreet of ordonnantie aan de memorie van toelichting moeten worden gehecht, zodat ze mee worden gepubliceerd in de stukken van de betrokken

prévoit que, lorsqu'un rapport au Roi ou à un gouvernement de communauté ou de région sur un arrêté réglementaire est publié au *Moniteur belge*, l'avis du Conseil d'État relatif à l'avant-projet d'arrêté doit être annexé au rapport, si bien que l'avis doit lui aussi être publié au *Moniteur belge*. En pratique, les avis demandés par les présidents des assemblées législatives sont également publiés dans les documents parlementaires.

Depuis l'insertion dans la Constitution d'une disposition accordant à chacun le droit de consulter tout document administratif (article 32 de la Constitution, inséré en 1993) et l'adoption entre autres de la loi fédérale du 11 avril 1994 relative à la publicité de l'administration, il est possible de demander, par cette voie compliquée, à consulter les avis de la section de législation du Conseil d'État qui sont détenus par une autorité administrative. La Commission d'accès aux documents administratifs et l'assemblée générale du Conseil d'État, section d'administration (arrêt Jordan, n° 72 863, 31 mars 1998), ont déjà jugé que le principe de la publicité est applicable également aux avis du Conseil d'État, si bien que le détenteur de l'avis ne peut en refuser la publicité qu'en application d'une des dérogations qui ont été énumérées explicitement (Velaers, p. 10).

Par ailleurs, le Conseil d'État, section d'administration, a jugé, dans l'arrêt Gerfa (n° 63 464, 9 décembre 1996) qu'un avis de la section de législation est un élément obligatoire de la procédure d'élaboration d'un arrêté réglementaire et qu'il devait dès lors être intégré dans le dossier administratif qui est présenté par l'autorité dans le cas où cet arrêté fait l'objet d'une demande en annulation devant le Conseil d'État.

Le professeur M. Van Damme a écrit ce qui suit dans le livre qu'il a publié en 1998: "Le principe de la confidentialité des avis ne peut en tout cas plus être considéré comme allant de soi. Il n'empêche qu'en attendant une modification explicite de la loi sur ce point, le Conseil d'État même et certains auteurs continuent à être confrontés aux difficultés pratiques résultant de l'absence d'une obligation générale de publicité des avis de la section de législation" (Van Damme, p. 72) (Traduction).

Comme l'écrit le professeur J. Velaers, le législateur devrait imposer lui-même une obligation de publication pour garantir une réelle publicité des avis: "Ce serait l'expression d'une nouvelle culture politique. L'État de droit y trouverait son compte!" (Velaers, p. 10) (Traduction).

Voilà la raison du dépôt du présent amendement qui, en instaurant l'obligation de publicité des avis, vise à rendre la législation plus transparente et à stimuler la science juridique. Les objections classiques du monde politique suivant lesquelles les avis peuvent contenir des données politiques sensibles ne paraissent pas vraiment pertinentes à l'auteur de l'amendement: en pratique, les projets de loi sont élaborés au niveau du gouvernement et ils ne sont envoyés au Conseil d'État que lorsqu'ils ont reçu une forme plus ou moins définitive. Le texte proposé vise bien entendu aussi à ce que le

wetgevende vergadering. Dezelfde bepaling schrijft voor dat wanneer er bij een reglementair besluit in het *Belgisch Staatsblad* een verslag aan de Koning of aan een gemeenschaps- of gewestregering wordt gepubliceerd, dan ook het advies van de Raad van State over het voorontwerp van besluit aan het verslag dient te worden gehecht, zodat het mee moet worden gepubliceerd in het *Belgisch Staatsblad*. En in de praktijk worden ook de adviezen die door de voorzitters van de wetgevende vergaderingen worden gevraagd, gepubliceerd in de parlementaire stukken.

Sinds de opname in de Grondwet van het recht voor eenieder om elk bestuursdocument te raadplegen (artikel 32 van de Grondwet, ingevoegd in 1993) en het aannemen van, onder meer, de federale wet van 11 april 1994 betreffende de openbaarheid van bestuur, kan via die — omslachtige — weg inzage worden gevraagd in de adviezen van afdeling wetgeving van de Raad van State die in handen zijn van een administratieve overheid. Zowel de Commissie voor de toegang tot bestuursdocumenten als de algemene vergadering van de Raad van State, afdeling administratie (arrest-Jordan, nr. 72 863, 31 maart 1998), hebben reeds geoordeeld dat de principiële openbaarheid ook geldt voor de adviezen van de Raad van State, zodat de houder van het advies slechts kan weigeren het openbaar te maken op grond van één van de uitdrukkelijk opgesomde uitzonderingen (Velaers, blz. 10).

Anderzijds heeft de Raad van State, afdeling administratie, in het arrest Gerfa (nr. 63 464, 9 december 1996) geoordeeld dat een advies van de afdeling wetgeving een verplicht onderdeel is van de procedure van totstandkoming van een reglementair besluit en dus dient deel uit te maken van het administratief dossier dat wordt voorgelegd door de overheid ingeval dat besluit het voorwerp vormt van een verzoek tot nietigverklaring voor de Raad van State.

Professor doctor M. Van Damme schrijft in zijn boek uit 1998: "Het principe van de vertrouwelijkheid van de adviezen kan hoe dan ook niet meer als vanzelfsprekend worden beschouwd. Dat neemt evenwel niet weg dat, in afwachting van een expliciete wetwijziging ter zake, de Raad van State zelf en sommige auteurs geconfronteerd blijven met de praktische moeilijkheden welke voortvloeien uit het ontbreken van een veralgemeende publicatieverplichting van de adviezen van de afdeling wetgeving" (Van Damme, blz. 72).

Zoals professor doctor J. Velaers schrijft zou, om een werkelijke openbaarheid van de adviezen te waarborgen, de wetgever zelf een verplichting tot publicatie moeten opleggen: "Het zou een blijk zijn van een nieuwe politieke cultuur. De rechtsstaat zou er wel bij varen." (Velaers, blz. 10).

Vandaar dit amendement, dat door het instellen van de openbaarheidsplicht voor adviezen, meer transparantie in de wetgeving wil bewerkstelligen en de juridische wetenschap wil stimuleren. De klassieke tegenwerping vanuit het beleid dat de adviezen soms gevoelige beleidsinformatie kunnen bevatten, lijkt ons niet echt relevant: in de praktijk worden ontwerpen op regeringsniveau voorbereid en pas naar de Raad van State gestuurd als ze een meer definitieve vorm hebben gekregen. Uiteraard beoogt de voorgestelde tekst eveneens dat de Raad van State op termijn ook alle tot nu toe

Conseil d'État publie à terme, sur Internet, tous les avis qu'il a rendus à ce jour, c'est-à-dire plus de trente mille.

Le présent amendement insère un nouvel article 5/1. La publication obligatoire ne vaut que pour les textes législatifs ou les arrêtés réglementaires ayant été adoptés par l'assemblée compétente. C'est pourquoi, l'article prévoit que les avis ne sont publiés qu'à dater de la publication des textes législatifs ou réglementaires concernés.

Afin que les arrêtés d'exécution soient en phase avec les réalités du terrain, il est prévu une procédure d'avis de la part des instances concernées du Conseil d'État.

De plus, l'entrée en vigueur de la loi doit, en outre, être concomitante à celle de l'arrêté royal visé au dernier alinéa de ce nouvel article 5/1.

N° 2 DE MME GERKENS ET M. VAN HECKE

Art. 7

Insérer un point 1°/1 rédigé comme suit:

"1°/1. L'alinéa suivant est inséré entre l'alinéa 1^{er} et l'alinéa 2:

"Sont réputés de plein droit avoir un intérêt suffisant, au sens de l'alinéa 1^{er}:

1° les personnes morales qui œuvrent en faveur de la protection de l'environnement et auxquelles, pour satisfaire aux obligations résultant du droit international, les législateurs compétents ont reconnu des droits de participation spécifiques dans le cadre du processus décisionnel en matière environnementale;

2° les personnes morales qui œuvrent en faveur de la protection de l'environnement et qui, en exécution de règles internationales, sont autorisées par les législateurs compétents à solliciter l'adoption de mesures en cas de dommage environnemental réalisé ou imminent."

3° Sous réserve des alinéas 1^{er} et 2, ainsi que de dispositions particulières relatives à la défense en justice d'un intérêt collectif, une personne morale de droit privé est, jusqu'à preuve du contraire, présumée justifier d'une lésion ou d'un intérêt au sens de l'alinéa 1^{er} lorsqu'elle agit en vue de la défense d'un intérêt collectif et qu'elle établit, à l'appui de son recours, qu'elle remplit les conditions suivantes:

verstekte adviezen — reeds meer dan dertigduizend — op het internet zou publiceren.

Dit amendement strekt tot invoeging van een nieuw artikel 5/1. De verplichte bekendmaking geldt alleen voor de wetteksten of regelgevende besluiten die door de bevoegde assemblee warden aangenomen. Daarom stelt het artikel in uitzicht dat de adviezen pas worden bekendgemaakt, te rekenen van de betrokken wetteksten of regelgevingsteksten.

Opdat de uitvoeringsbesluiten zouden sporen met de reële situaties in de praktijk, is voorzien in een adviesprocedure in hoofde van de desbetreffende instanties van de Raad van State.

Voorts moet de inwerkingtreding samenvallen met die van het in het laatste lid van dit nieuwe artikel 5/1 bedoelde koninklijk besluit.

Nr. 2 VAN MEVROUW GERKENS EN DE HEER VAN HECKE

Art. 7

Een punt 1°/1 invoegen, luidende:

"1°/1. Tussen het eerste en het tweede lid wordt een lid ingevoegd, luidende:

"Van rechtswege worden geacht een voldoende belang te hebben in de zin van het eerste lid:

1° de rechtspersonen die zich inzetten voor milieubescherming en waaraan, ter naleving van de verplichtingen voortvloeiend uit het internationaal recht, door de bevoegde regelgevers bijzondere inspraakrechten zijn verleend bij de besluitvorming in milieuaangelegenheden;

2° de rechtspersonen die zich inzetten voor milieubescherming en waaraan, ter uitvoering van internationale regels, door de bevoegde regelgevers wordt toegestaan om maatregelen te verzoeken in geval van geleden of dreigende milieuschade .

3° Onder voorbehoud van het eerste en het tweede lid, alsook van bijzondere bepalingen betreffende het in rechte optreden ter verdediging van een collectief belang, geldt tot bewijs van het tegendeel het vermoeden dat een privaatrechtelijke rechtspersoon doet blijken van een benadeling of een belang in de zin van het eerste lid, indien hij optreedt ter verdediging van een collectief belang en tot staving van zijn beroep aantoont dat hij aan de volgende voorwaarden voldoet:

a) elle jouit de la personnalité juridique depuis au moins un an

b) elle poursuit de manière régulière, effective et durable des activités en rapport avec son objet social;

c) et elle agit en justice dans le cadre de son objet social, en vue d'assurer la défense d'un intérêt collectif en rapport avec cet objet"

JUSTIFICATION

Le présent amendement reprend le texte de la proposition de loi modifiant les lois coordonnées sur le Conseil d'État en vue d'accorder aux associations le droit d'introduire une action d'intérêt collectif (5-1330/1)

1. La notion d'“intérêt”: problématique et principe

En vertu de l'article 19, alinéa 1^{er}, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, “Les demandes, difficultés et recours en annulation et recours en cassation visés aux articles 11, 12, 13, 14 et 16, 1^o à 6^o, peuvent être portés devant la section du contentieux administratif par toute partie justifiant d'une lésion ou d'un intérêt ...”.

Bien que, dans sa jurisprudence, le Conseil d'État adopte une interprétation plus large de la notion d'intérêt que la Cour de cassation, les critères utilisés par le Conseil d'État pour définir cette notion sont ambigus et divergents¹. Les associations qui intentent une action en défense d'un intérêt collectif défini dans leurs statuts, sont incapables de prévoir si le Conseil d'État déclarera l'action recevable ou non. La jurisprudence, parfois casuistique, est source d'une grande insécurité juridique pour le justiciable.

L'évolution de la technique, entre autres, entraîne une remise en cause du modèle de procédure “un contre un”. Aujourd'hui, de plus en plus d'actes peuvent, en effet, avoir une incidence sur un (plus) grand groupe de personnes. Leur effet ne se limite plus à un ou à quelques individus, contrairement à ce qui était le cas il y a un demi-siècle. La complexité de la société moderne et de l'économie engendre des situations dans lesquelles certains actes peuvent porter préjudice à un grand groupe de personnes. Ce préjudice peut être si restreint, pour chaque individu pris séparément, qu'il ne se justifie pas raisonnablement d'intenter une action. Parfois même, aucun individu ne dispose dans ce cas de l'intérêt requis pour ester en justice². Alors, une association pourrait agir pour la collectivité.

Pour certains groupes sociaux, l'accès à la justice est très malaisé aujourd'hui. L'accès à la justice est souvent refusé aux groupes qui vivent en marge de notre société, ce qui leur

¹ Larssen, C., “Het Verdrag van Aarhus en de toepassing ervan in het Belgisch recht — deel 2”, *Tijdschrift voor Milieurecht*, 2005, 509-510.

² Lemmens, P., “Het optreden van verenigingen in rechte ter verdediging van collectieve belangen”, *RW*, 1984, 2002-2026.

a) hij beschikt sinds ten minste één jaar over rechts-persoonlijkheid;

b) hij vervult op regelmatige, daadwerkelijke en blijvende wijze activiteiten die verband houden met zijn maatschappelijk doel;

c) hij treedt op in rechte, in het kader van zijn maatschappelijk doel, met het oog op de verdediging van een collectief belang dat verband houdt met dat doel.”.

VERANTWOORDING

Dit amendement neemt de tekst over van het wetsvoorstel tot wijziging van de gecoördineerde wetten op de Raad van State teneinde verenigingen een vorderingsrecht toe te kennen ter verdediging van collectieve belangen (Stuk Senaat 5-1330/1).

1. Het begrip “belang”: probleemstelling en uitgangspunt

Artikel 19, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State luidt als volgt: “De aanvragen, moeilijkheden en beroepen tot nietigverklaring en cassatieberoepen bedoeld bij de artikelen 11, 12, 13, 14 en 16, 1^o tot 6^o, kunnen voor de afdeling bestuursrechtspraak worden gebracht door elke partij welke doet blijken van een benadeling of van een belang...”.

Hoewel de Raad van State in zijn rechtspraak het begrip belang ruimer interpreteert dan het Hof van Cassatie, zijn de criteria die de Raad van State hanteert om het begrip belang te definiëren dubbelzinnig en uiteenlopend¹. Het is voor verenigingen die een vordering tot verdediging van een statutair vastgelegd collectief belang instellen, onvoorspelbaar of de Raad van State de vordering al dan niet ontvankelijk zal verklaren. De soms casuïstische rechtspraak zorgt voor een grote rechtsonzekerheid bij de rechtzoekende.

Mede door de evolutie van de techniek komt het “één-tegen-één” proceduremodel onder druk te staan. Vandaag kunnen immers steeds meer handelingen een weerslag hebben op een grote(re) groep mensen. Hun effect beperkt zich niet meer tot één of enkele individuen, in tegenstelling tot wat een halve eeuw geleden het geval was. De complexiteit van de moderne samenleving en van de economie doet situaties ontstaan waarbij bepaalde handelingen schade kunnen toebrengen aan een grote groep mensen. Die schade kan voor elk individu afzonderlijk beschouwd, zo gering zijn dat het niet redelijk verantwoord is een vordering in te stellen of dat zelfs geen enkel individu over het vereiste belang beschikt om in rechte op te treden². In dergelijk geval zou een vereniging voor de collectiviteit kunnen optreden.

Voor bepaalde bevolkingsgroepen in onze samenleving is het zeer moeilijk om vandaag toegang tot de rechter te verkrijgen. Zo wordt rechtstoegang vaak geweigerd aan groepen

¹ Larssen, C., “Het Verdrag van Aarhus en de toepassing ervan in het Belgisch recht — deel 2”, *Tijdschrift voor Milieurecht*, 2005, 509-510.

² Lemmens, P., “Het optreden van verenigingen in rechte ter verdediging van collectieve belangen”, *RW*, 1984, 2002-2026.

fait courir le risque d'être encore plus marginalisés. Ce sont précisément les personnes qui ont le plus besoin de justice qui rencontrent le plus d'obstacles pour y accéder³. Les groupes marginalisés ne disposent pas de possibilités et de moyens financiers suffisants pour faire pression et revendiquer l'accès à la justice.

Les associations jouent un rôle important dans une démocratie. Les associations qui défendent un intérêt général ou collectif représentent un pan important de notre système social. Elles assurent une participation accrue de la population à toutes sortes d'évolutions de société ainsi qu'un soutien plus large, au sein de la population, en faveur de toute une série d'objectifs pertinents pour la société, comme la lutte contre le racisme, l'amélioration de l'environnement, la lutte contre l'exclusion sociale de groupes défavorisés, ...⁴ La démocratie tire bénéfice de ce que les citoyens puissent assumer des responsabilités par le biais d'associations, en permettant à celles-ci d'ester en justice pour défendre des intérêts qui dépassent l'intérêt individuel⁵.

L'amélioration de l'accès aux instances juridictionnelles (administratives) pour les organisations défendant un intérêt collectif relevant de leurs statuts aura une autre conséquence importante, à savoir qu'il y aura incontestablement un certain nombre d'effets démocratiques positifs non négligeables. Ainsi, la qualité des décisions prises par des autorités publiques peut s'améliorer, lorsque celles-ci ont conscience du fait que leur décision pourra être soumise à un contrôle légal renforcé des cours et tribunaux administratifs. Les possibilités accrues d'intenter une action sur la base d'un intérêt collectif (statutaire) font, apparemment, en sorte que l'administration se montre plus respectueuse de certaines lois et règles. La vigilance publique s'en trouve améliorée⁶.

Le présent amendement entend mettre fin au traitement différencié de différents groupes au sein de notre société et de rendre aisé l'accès aux tribunaux pour toutes les associations. Actuellement, il y a un besoin d'une réglementation uniforme à laquelle les associations puissent faire appel, pour autant qu'elles répondent à un certain nombre de conditions

³ Moreau, T., "L'action d'intérêt collectif dans la lutte contre la pauvreté", *JT*, 1994, 493.

⁴ Texte de la plate-forme "Recht op recht", appel lancé en faveur d'un meilleur accès à la justice pour les ONG, août 2000.

⁵ Tavernier, J., ancien ministre de la Protection de la consommation, de la Santé publique et de l'Environnement dans le rapport de synthèse du colloque consacré à l'accès à la justice en matière d'environnement et au bilan de la loi du 12 janvier 1993 concernant un droit d'action en matière de protection de l'environnement, dix ans après son entrée en vigueur, colloque organisé par l'Association belge pour le droit de l'environnement et le ministre de la Protection de la consommation, de la Santé publique et de l'Environnement (de l'époque), Gand, octobre 2003.

⁶ De Sadeleer, N., Roller, G., Dross, M., (2002) Access to justice in Environmental Matters, Final Report, (WWW) Commission européenne, Oko-instituut, p. 33-34, (<http://www.oeko.de/elni/PDF-Files/Acces%20to%20Justice%20-%20final%20report.pdf>) (25/01/06).

die aan de rand van onze maatschappij leven, waardoor zij riskeren om nog meer gemarginaliseerd te worden. Het zijn net diegenen die de grootste nood hebben aan gerechtigheid waarvoor de drempel tot rechtstoegang het hoogst is³. Gemarginaliseerde groepen beschikken nu eenmaal niet over voldoende financiële middelen en mogelijkheden tot lobbyen om toegang tot de rechter te kunnen afdwingen.

Verenigingen spelen een belangrijke rol in een democratie. Verenigingen die opkomen voor een algemeen of collectief belang vormen een belangrijk onderdeel van ons maatschappelijk bestel. Zij zorgen voor een grotere betrokkenheid van de bevolking bij allerhande maatschappelijke ontwikkelingen en voor een breder draagvlak binnen de samenleving voor allerlei maatschappij relevante doelstellingen, zoals het tegengaan van racisme, het verbeteren van het milieu, het tegengaan van maatschappelijke uitsluiting van achtergestelde groepen, ...⁴ Voor de democratie is het gunstig dat burgers collectieve verantwoordelijkheid kunnen opnemen via verenigingen door deze toe te laten in rechte op te komen voor belangen die het individueel belang overstijgen⁵.

Een ander belangrijk effect van een brede(re) toegang voor organisaties met een tot hun statuten behorend collectief belang tot (administratieve) rechtsprekende instanties is dat er ontegensprekelijk een aantal positieve democratische effecten zullen spelen die niet te onderschatten zijn. Zo kan de kwaliteit van beslissingen van publieke overheden verbeteren wanneer zij er zich van bewust zijn dat de beslissing onderworpen kan worden aan een ruimer wettelijk toezicht door hoven en administratieve rechtbanken. De ruimere mogelijkheden om op basis van een (statutair bepaald) collectief belang een vordering in te leiden, zorgen er blijkbaar voor dat de administratie bepaalde wetten en regels beter naleeft. Hierdoor verhoogt de publieke waakzaamheid⁶.

Met dit amendement willen de indieners een einde stellen aan de verschillende behandeling van groepen in onze samenleving en de toegang tot de rechtbank voor alle verenigingen laagdrempelig maken. Vandaag is er nood aan een eenduidige regeling waarop alle verenigingen een beroep kunnen doen, mits zij beantwoorden aan een aantal voor-

³ Moreau, T., "L'action d'intérêt collectif dans la lutte contre la pauvreté", *JT*, 1994, 493.

⁴ Platformtekst "Recht op recht", oproep voor een betere rechtstoegang voor NGO's, augustus 2000.

⁵ Tavernier, J., gewezen minister van Consumentenzaken, Volksgezondheid en Leefmilieu in het Syntheseverlag "Toegang tot de rechter in milieuzaken: een balans 10 jaar na de wet van 12 januari 1993 betreffende een vorderingsrecht inzake de bescherming van het leefmilieu", georganiseerd door de Belgische Vereniging voor Milieurecht en de (toenmalige) minister van Consumentenzaken, Volksgezondheid en Leefmilieu, Gent, oktober 2003.

⁶ De Sadeleer, N., Roller, G., Dross, M., (2002) Access to justice in Environmental Matters, Final Report, (WWW) Europese Commissie, Oko-instituut, blz. 33-34, (<http://www.oeko.de/elni/PDF-Files/Acces%20to%20Justice%20-%20final%20report.pdf>) (25/01/06).

(cf. infra). L'article 19, alinéa 1^{er}, des lois coordonnées sur le Conseil d'État doit pour cela être adapté⁷.

Le présent amendement ne veut pas limiter le droit d'action collectif à certaines associations, telles que des groupements écologiques, par exemple. Les associations écologiques constituent l'un des groupes les plus actifs dans le débat sur l'accès à la justice pour les associations. À plusieurs reprises, elles ont lancé un appel pour que l'on s'attelle à la transposition, en droit interne, de la Convention d'Aarhus, qui a été signée par la Communauté européenne et ses États membres en juin 1998, et que la Belgique a ratifiée. En signant la Convention d'Aarhus, la Communauté européenne s'engage, dans son ensemble, à améliorer l'efficacité de sa politique environnementale. Pour atteindre cet objectif, il faut également que l'on crée les conditions pour assurer que l'acquis communautaire soit appliqué effectivement en matière environnementale. À cet effet, il convient de mieux faire respecter le droit environnemental et de donner à des groupes représentatifs qui militent pour la protection de l'environnement un meilleur accès à la justice en matière d'environnement⁸.

Le 3 janvier 2005, le *Bond Beter Leefmilieu Vlaanderen* a introduit une communication⁹ au Comité d'examen du respect des dispositions de la Convention d'Aarhus, en lui demandant si la législation et la jurisprudence belges étaient conformes aux conditions de la Convention d'Aarhus. Dans ses *draft findings and recommendations* du 26 avril 2006, le Comité déclare: "... *the Committee is not convinced that Belgium fails to comply with the Convention.*"

Les recommandations formulées par le Comité sont toutefois importantes:

"Therefore, the Committee, pursuant to paragraph 36 (b) of the annex to decision I/7, recommends the Party concerned to:

a) undertake practical and legislative measures to overcome the previous shortcomings reflected in the jurisprudence of the Council of State in providing environmental organizations with access to justice in cases concerning town planning permits as well as in cases concerning area plans; and

b) promote the awareness of the Convention, and in particular the provisions concerning access to justice, in the Belgian judiciary."

L'auteur de l'amendement veut donner suite aux recommandations du Comité d'examen du respect des dispositions de la Convention d'Aarhus.

⁷ La proposition de loi est basée sur l'article de Wagner, K., "Collectieve acties in het Belgisch recht", *Tijdschrift voor Procesrecht en Bewijsrecht*, 2001-4, 150-182. Ses développements reprennent également plusieurs éléments de cet article.

⁸ Voir les développements de la proposition de directive du Parlement européen et du Conseil relative à l'accès à la justice en matière d'environnement, déposée par la Commission le 24 octobre 2003, COM(2003) 624 final, 2003/0246 (COD).

⁹ Communication du *Bond Beter Leefmilieu* ACCC/C/2005/11.

waarden (cf. infra). Daartoe dient artikel 19, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State te worden aangepast⁷.

Dit amendement wil het collectief vorderingsrecht niet beperken tot bepaalde verenigingen, zoals bijvoorbeeld milieuverenigingen. Milieuverenigingen zijn één van de meest ondernemende groepen in het debat over de rechtstoegang voor verenigingen. Zij deden meermaals een oproep om werk te maken van de omzetting in intern recht van het Verdrag van Aarhus, dat door de Europese Gemeenschap en haar Lidstaten werd ondertekend in juni 1998 en door België werd geratificeerd. Door de ondertekening van het Verdrag van Aarhus engageerde de hele Europese Gemeenschap zich tot het verbeteren van de effectiviteit van haar milieubeleid. Om dit doel te bereiken, moeten ook voorwaarden gecreëerd worden om te verzekeren dat het acquis communautaire op milieugebied ook daadwerkelijk wordt toegepast. Daartoe moet het milieurecht beter gehandhaafd worden en moeten representatieve groepen die voor milieubescherming opkomen, een betere toegang tot de rechter inzake milieuaangelegenheden krijgen⁸.

De *Bond Beter Leefmilieu Vlaanderen* diende op 3 januari 2005 een mededeling⁹ in bij het Comité voor toezicht op de naleving van de bepalingen van het Aarhus-Verdrag met de vraag of de Belgische wetgeving en rechtspraak in overeenstemming is met de eisen van het Verdrag van Aarhus. In de *draft findings and recommendations* van 26 april 2006 stelt het Comité: "...*the Committee is not convinced that Belgium fails to comply with the Convention.*"

Van belang zijn wel de aanbevelingen die het Comité formuleert:

"Therefore, the Committee, pursuant to paragraph 36 (b) of the annex to decision I/7, recommends the Party concerned to:

a) undertake practical and legislative measures to overcome the previous shortcomings reflected in the jurisprudence of the Council of State in providing environmental organizations with access to justice in cases concerning town planning permits as well as in cases concerning area plans; and

b) promote the awareness of the Convention, and in particular the provisions concerning access to justice, in the Belgian judiciary."

Met dit amendement beogen de indieners ook gevolg te geven aan de aanbevelingen van het Comité voor toezicht op de naleving van de bepalingen van het Aarhus-Verdrag.

⁷ Het wetsvoorstel is gebaseerd op het artikel Wagner, K., "Collectieve acties in het Belgisch recht", *Tijdschrift voor Procesrecht en Bewijsrecht*, 2001-4, 150-182. Ook deze toelichting bevat enkele elementen uit dit artikel.

⁸ Zie de toelichting bij het voorstel voor een richtlijn van het Europees Parlement en de Raad betreffende toegang tot de rechter inzake milieuaangelegenheden, door de Commissie ingediend op 24 oktober 2003, COM(2003) 624 definitief, 2003/0246 (COD).

⁹ Mededeling van de *Bond Beter Leefmilieu* ACCC/C/2005/11.

2. La notion d'“intérêt”: une jurisprudence disparate

Le droit actuel se caractérise par une jurisprudence disparate, à laquelle le législateur a réagi de manière peu cohérente et peu uniformisante (cf. *infra*). La jurisprudence du Conseil d'État et de la Cour d'arbitrage (actuellement Cour constitutionnelle) est généralement moins stricte que celle de la Cour de cassation. Cela tient à l'exigence d'un intérêt “né et actuel”, imposée par l'article 18 du Code judiciaire et applicable aux actions introduites devant les cours ordinaires et les tribunaux. La législation applicable au Conseil d'État¹⁰ et à la Cour constitutionnelle¹¹ ne fait pas mention d'un tel intérêt.

À partir de 1982, la Cour de cassation a commencé à se démarquer de plus en plus de la jurisprudence des tribunaux inférieurs, qui accordaient plus souvent l'accès à la justice à des associations souhaitant défendre des intérêts collectifs. À cet égard, la Cour a adopté un point de vue clair, qui peut être qualifié de strict et d'atomistique. C'est ainsi que, dans l'arrêt Eikendael, la Cour a refusé d'accorder l'accès à la justice à une personne morale, in casu une association qui œuvrait pour la protection de l'environnement, si elle poursuivait un objectif purement statutaire ou un intérêt général (tel que la protection de l'environnement). La Cour a exigé que l'association démontre l'existence d'un intérêt personnel et direct — c'est à dire un intérêt “propre”. Selon la Cour, l'intérêt propre d'une personne morale “ne comprend que ce qui concerne l'existence de la personne morale, ses biens patrimoniaux, et ses droits moraux, spécialement son patrimoine, son honneur et sa réputation¹²”. En 1985, dans l'arrêt Neerpede, la Cour a confirmé sa jurisprudence contestée à plusieurs reprises par la doctrine¹³. Le législateur a tenu compte de la jurisprudence de la Cour en adoptant la loi du 12 janvier 1993 concernant un droit d'action en matière de protection de l'environnement.

Cette même association, qui, en 1982, devant la Cour de cassation, œuvrait pour la protection de l'environnement, avait introduit, en 1981, un recours en annulation auprès du Conseil d'État. Cette action a été déclarée recevable. Le Conseil d'État a estimé que la reconnaissance d'intérêts collectifs, qui sont distingués des intérêts individualisables des membres d'un groupe, entraîne la reconnaissance du droit qu'a ce groupe de défendre ses intérêts collectifs devant le juge, par le truchement d'une organisation qui le représente. Des associations qui œuvrent pour la protection de l'environnement, et qui sont mues par des intérêts se situant sur le plan des idées et ayant un caractère collectif plutôt que par

2. Het begrip “belang”: disparate rechtspraak

Het huidige recht wordt gekenmerkt door disparate rechtspraak, waarop de wetgever op een weinig samenhangende en eenheidsbevorderende manier reageerde (cf. *infra*). De rechtspraak van de Raad van State en van het Arbitragehof (nu Grondwettelijk Hof) is over het algemeen minder streng dan die van het Hof van Cassatie. Dit is te wijten aan de vereiste van een “dadelijk en reeds verkregen” belang die door artikel 18 van het Gerechtelijk Wetboek wordt opgelegd en van toepassing is op rechtsvorderingen ingeleid voor gewone hoven en rechtbanken. De wetgeving die van toepassing is op de Raad van State¹⁰ en het Grondwettelijk Hof¹¹ maakt geen melding van dergelijk belang.

Vanaf 1982 begon het Hof van Cassatie zich steeds meer af te zetten tegen de rechtspraak van lagere rechtbanken, die vaker rechtstoegang verleenden aan verenigingen die collectieve belangen wensten te verdedigen. Het Hof nam hierbij een duidelijk standpunt in, dat als strikt en atomistisch bestempeld kan worden. Zo weigerde het Hof in het zogenaamde Eikendaelarrest om rechtstoegang te verlenen aan een rechtspersoon, *in casu* een vereniging die ijverde voor de bescherming van het milieu, indien zij louter een statutair doel of een algemeen belang nastreefde (zoals de bescherming van het milieu). Het Hof eiste dat de vereniging het bestaan van een persoonlijk en rechtstreeks — dit wil zeggen “eigen” — belang zou aantonen. Volgens het Hof is het eigen belang van een rechtspersoon “alleen datgene (...) wat zijn bestaan of zijn materiële of morele goederen raakt, inzonderheid zijn vermogen, eer en goede naam¹²”. In 1985 bevestigde het Hof in het zogenaamde Neerpede-arrest zijn rechtspraak die door de rechtsleer herhaaldelijk betwist werd¹³. De wetgever kwam de rechtspraak van het Hof tegemoet door de invoering van de wet van 12 januari 1993 betreffende een vorderingsrecht inzake bescherming van het leefmilieu.

Diezelfde vereniging die in 1982 ijverde voor de bescherming van het milieu voor het Hof van Cassatie, stelde in 1981 een annulatieberoep in bij de Raad van State. Deze vordering werd wél ontvankelijk verklaard. De Raad van State oordeelde dat de erkenning van het bestaan van collectieve belangen die worden onderscheiden van individualiseerbare belangen van de leden van een groep, leidt tot het erkennen van het recht van die groep om via een organisatie die hem vertegenwoordigt, collectieve belangen voor de rechter te verdedigen. Verenigingen die zich voor de bescherming van het milieu inzetten en die gemotiveerd zijn door ideële, collectieve belangen eerder dan door eigen belangen, kunnen

¹⁰ Article 19, alinéa 1^{er}, de la loi sur le Conseil d'État.

¹¹ Article 142, alinéa 3, de la Constitution, et article 2, 2^o, de la loi spéciale du 6 janvier 1989 sur la Cour d'arbitrage.

¹² Cass. 19 novembre 1982, Arr. Cass., 1982-83, concl. E. Krings, Pas., 1983, I, 338 et RW, 1983-84, 2029, note J. Laenens.

¹³ Cass., 25 octobre 1985, RW 1985-86, concl. E. Krings.

¹⁰ Artikel 19, eerste lid, R.v.St-wet.

¹¹ Artikel 142, derde lid, Grondwet, en artikel 2, 2o, van de bijzondere wet van 6 januari 1989 op het Arbitragehof.

¹² Cass. 19 november 1982, Arr. Cass., 1982-83, concl. E. Krings, Pas., 1983, I, 338 en RW, 1983-84, 2029, noot J. Laenens.

¹³ Cass. 25 oktober 1985, RW 1985-86, 2429, concl. E. Krings.

des intérêts propres, peuvent agir pour l'intérêt général, in casu le souci de l'environnement¹⁴.

Dans son arrêt du 7 juin 2000, le Conseil d'État ne s'est pas prononcé sur l'existence d'un intérêt suffisant, mais a jugé que l'exposé des parties requérantes ne comportait pas suffisamment de données précises et concrètes pouvant indiquer que l'exécution immédiate de la décision attaquée pouvait leur causer un préjudice difficilement réparable dans le cadre de la réalisation de leur objet social. C'est pourquoi la demande a été rejetée¹⁵.

La notion d'"intérêt" est malgré tout également limitée par le Conseil d'État. Ainsi, celui-ci déclare que les ASBL doivent "démontrer un intérêt personnel, direct, actuel et licite ainsi que la qualité requise". Selon le Conseil d'État, l'objectif que poursuit une ASBL ne peut coïncider avec "la défense de l'intérêt général même, pas plus qu'avec l'intérêt personnel des membres d'une association". Sur la base de cette jurisprudence, différentes actions du mouvement écologique ont déjà été déclarées irrecevables¹⁶. Par contre, si l'action est intentée, par exemple, par un comité d'action local dont le champ d'action est clairement défini, le Conseil d'État estime qu'il y a bien un intérêt suffisant¹⁷. Toutefois, dans de nombreux arrêts du Conseil d'État, bien qu'il soit question d'un intérêt local, l'action en suspension est déclarée irrecevable¹⁸.

¹⁴ Conseil d'État, 11 septembre 1981, *VZW Werkgroep voor milieubeheer Brasschaat, RW, 1981-1982, 1876*, note W. Lambrechts. Le Conseil d'État déclara que "la reconnaissance d'intérêts collectifs, qui doivent être distingués des intérêts individualisables des membres d'un groupe, a entraîné la reconnaissance du droit qu'a ce groupe de défendre ses intérêts collectifs, notamment devant le juge, par le truchement d'une organisation qui le représente, si du moins cette organisation a agi dans la procédure de la manière qui convient à sa nature juridique; qu'en présence d'une association déterminée capable d'ester en justice, le seul problème à résoudre consiste dès lors à vérifier si cette association a effectivement qualité pour agir en vue des intérêts collectifs qu'elle défend, en d'autres mots, si elle peut être considérée effectivement comme une organisation représentative du groupe dont elle veut défendre les intérêts".

¹⁵ Conseil d'État, 7 juin 2000, n° 87 879, affaire A. 80.375/X-8447.

¹⁶ Notamment les actions de *Natuurreservaten VZW, De Wielewaal, VZW Regionale Aktiegroep Leefmilieu Dender en Schelde*. Conseil d'État, 22 avril 1998, n° 73 182; Conseil d'État, 13 octobre 1994, no 49 646; Conseil d'État 29 juin 1998, n° 74 720.

¹⁷ Conseil d'État 4 mars 1998, n° 72 213; voir également le texte du programme d'action *Recht op recht; oproep voor een betere toegang tot het gerecht voor NGO's*.

¹⁸ Conseil d'État 13 juin 2003, n° 120 608, affaire A. 128.282/X-11 160. Dans cette affaire entre l'ASBL *Natuurpunt — Wase Linkerscheldeover* et la commune de Beveren, la Région flamande et une SA, le Conseil d'État a estimé que les objectifs de l'ASBL "... en raison de la portée absolue de ces objectifs ... À première vue, équivaut à l'actio popularis ... qu'il s'agit en la matière de travaux bien définis et d'actions en un lieu bien déterminé ...". Selon le Conseil d'État, un intérêt local suffisamment délimité ne constitue pas, en l'occurrence, un motif suffisant pour déclarer l'action recevable.

optreden voor het algemeen belang, *in casu* de zorg voor het leefmilieu¹⁴.

Bij arrest van 7 juni 2000 sprak de Raad van State zich niet uit over het bestaan van een voldoende belang, maar oordeelde hij dat de verzoekende partijen onvoldoende duidelijke en concrete gegevens uiteenzetten waaruit kon blijken dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden beslissing, de eisers in de realisatie van hun maatschappelijk doel een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kon berokkenen. De vordering werd zodoende afgewezen¹⁵.

Toch wordt het begrip "belang" ook door de Raad van State ingeperkt. Zo stelt de Raad dat vzw's moeten "doen blijken van een persoonlijk, rechtstreeks, actueel en geoorloofd belang alsmede van vereiste hoedanigheid". De doelstelling van een vzw mag volgens de Raad niet samenvallen "met de behartiging van het algemeen belang zelf en evenmin met het persoonlijk belang van de leden van een vereniging". Op basis van deze rechtspraak werden reeds verschillende vorderingen van de milieubeweging onontvankelijk verklaard¹⁶. Als de vordering daarentegen bijvoorbeeld door een lokaal actiecomité met een duidelijk omschreven werkingsgebied wordt ingesteld, oordeelt de Raad van State dat er wel een voldoende belang¹⁷ aanwezig is. Toch zijn er tal van arresten van de Raad van State waarbij er toch sprake is van een lokaal belang maar die de vordering tot schorsing onontvankelijk verklaren¹⁸.

¹⁴ Raad van State 11 september 1981, *VZW Werkgroep voor milieubeheer Brasschaat, RW 1981-82, 1876*, noot W. Lambrechts. De Raad van State stelde dat "de erkenning van het bestaan van collectieve belangen die moeten worden onderscheiden van de individualiseerbare belangen van de leden van een groep, de erkenning heeft medegebracht van het recht dat die groep heeft om, door middel van een organisatie die hem vertegenwoordigt, voor zijn collectieve belangen op te komen, meer bepaald ook voor de rechter, indien althans de vertegenwoordigende organisatie op de bij haar juridische natuur passende wijze in het proces is opgetreden; dat, gegeven een bepaalde procesbevoegde vereniging, het enige op te lossen vraagstuk er dan nog in bestaat uit te maken of die vereniging wel degelijk kwaliteit heeft om voor de door haar verdedigde collectieve belangen op te komen, met andere woorden of zij effectief kan worden beschouwd als een organisatie die representatief is voor de groep voor wiens belangen zij wil opkomen".

¹⁵ Raad van State 7 juni 2000, nr. 87 879, zaak A. 80.375/X-8447.

¹⁶ Onder meer de vorderingen van *Natuurreservaten VZW, De Wielewaal, VZW Regionale Aktiegroep Leefmilieu Dender en Schelde*. Raad van State 22 april 1998, nr. 73 182; Raad van State, 13 oktober 1994, nr. 49 646; Raad van State 29 juni 1998, nr. 74 720.

¹⁷ Raad van State 4 maart 1998, nr. 72 213 en zie ook Platformtekst *Recht op recht; oproep voor een betere toegang tot het gerecht voor NGO's*.

¹⁸ Raad van State 13 juni 2003, nr. 120 608, zaak A. 128.282/X-11 160. In dit geding, tussen de *VZW Natuurpunt — Wase Linkerscheldeover* en de gemeente Beveren, het Vlaamse Gewest en een nv, oordeelde de Raad van State dat de doelstellingen van de VZW "...wegens de absoluut algemene draagwijdte van deze doelstellingen ... Op het eerste gezicht gelijk staat met de actio popularis ...dat het terzake gaat om welbepaalde werken en handelingen op een welbepaalde plaats ...". Volgens de Raad is hier een voldoende afgelijnd lokaal belang geen voldoende grond om de vordering onontvankelijk te verklaren.

Le 28 mars 2003, le Conseil d'État a jugé qu'une fédération d'associations qui, en vertu de ses statuts, est constituée d'associations du secteur non-marchand, d'institutions dotées de la personnalité juridique et de personnes physiques représentant une association de fait dont les objectifs sont conformes à l'objet de la fédération, ne peut défendre les intérêts spécifiques de l'une des associations faisant partie de la fédération. Le Conseil a également estimé que, à première vue, les décisions attaquées portaient uniquement atteinte à des intérêts locaux et ne pouvaient être attaquées de manière recevable par une association faitière d'associations de protection de la nature et de l'environnement¹⁹.

Dans son arrêt du 18 février 1993, la Cour d'arbitrage (actuellement, Cour constitutionnelle) a énuméré les conditions que doit remplir une association sans but lucratif pour pouvoir défendre un intérêt collectif devant le juge: l'objet social de l'association doit être d'une nature particulière et, dès lors, distinct de l'intérêt général, l'intérêt collectif ne doit pas être limité aux intérêts individuels de ses membres, la norme entreprise doit être susceptible d'affecter cet objet, cet objet social doit être réellement poursuivi (ce que doivent faire apparaître les activités concrètes de l'association), et l'association doit faire preuve d'une activité durable, aussi bien dans le passé que dans le présent. En l'espèce, la demande a été jugée recevable²⁰.

Le 4 mars 1996, la Cour d'arbitrage a jugé que l'ASBL "Mouvement contre le racisme, l'antisémitisme et la xénophobie", l'ASBL "Ligue des droits de l'homme" et l'ASBL "Syndicat des avocats pour la démocratie" poursuivaient un objectif qui ne se confond ni avec l'intérêt général ni avec l'intérêt individuel de ses membres. La Cour d'arbitrage a déclaré la demande d'annulation recevable, étant donné que l'objet social des associations était réellement poursuivi²¹.

En 2001, la Cour d'arbitrage a considéré que la preuve de l'existence d'un "lien suffisant entre l'objet social prédéfini et les dispositions attaquées pour justifier son intérêt au maintien de ces dispositions" suffisait pour justifier la recevabilité de l'action²².

Il ressort de ces exemples empruntés à la jurisprudence de la Cour de cassation, du Conseil d'État et de la Cour d'arbitrage que la jurisprudence des juridictions supérieures

Op 28 maart 2003 oordeelde de Raad van State dat een federatie van verenigingen die volgens haar statuten is samengesteld uit *not-for-profit*-verenigingen, instellingen met rechtspersoonlijkheid en natuurlijke personen die een feitelijke vereniging vertegenwoordigen waarvan hun doelstellingen stroken met het verenigingsdoel van de federatie, niet kan optreden voor de belangen die specifiek zijn voor één van de bij de federatie aangesloten verenigingen. Ze oordeelde voorts dat de bestreden beslissingen op het eerste gezicht louter plaatselijke belangen raakten die niet door een overkoepelende vereniging van natuur- en milieuverenigingen op ontvankelijke wijze kunnen worden bestreden¹⁹.

In zijn arrest van 18 februari 1993 somde het Arbitragehof (nu Grondwettelijk Hof) de vereisten op waaraan een vereniging zonder winst oogmerk moet voldoen om voor de rechter een collectief belang te verdedigen: het maatschappelijk doel van de vereniging moet van bijzondere aard zijn en te onderscheiden zijn van het algemeen belang, het collectief belang mag zich niet beperken tot de individuele belangen van haar leden, het maatschappelijk doel moet door de bestreden norm geraakt kunnen worden, dit maatschappelijk doel moet werkelijk worden nagestreefd (wat moet blijken uit de concrete activiteiten van de vereniging), en de vereniging moet zowel in het heden als in het verleden een duurzame werking hebben. *In casu* werd de vordering ontvankelijk verklaard²⁰.

Op 4 maart 1996 oordeelde het Arbitragehof dat de vzw "Mouvement contre le racisme, l'antisémitisme et la xénophobie", de vzw "Ligue des droits de l'homme" en de vzw "Syndicat des avocats pour la démocratie" een doelstelling nastreefden die noch met het individuele belang van hun leden, noch met het algemeen belang samenvalt. Het Arbitragehof verklaarde de vordering tot vernietiging ontvankelijk, aangezien het maatschappelijk doel van de verenigingen werkelijk werd nageleefd²¹.

In 2001 oordeelde het Arbitragehof dat het bewijs van "een voldoende band tussen dat maatschappelijk doel en de aangevochten bepalingen om haar belang bij het behoud van die bepalingen aannemelijk te maken", kon volstaan voor de ontvankelijkheid van de vordering²².

Uit de voorbeelden die hierboven werden aangehaald uit de rechtspraak van het Hof van Cassatie, de Raad van State en het Arbitragehof blijkt dat coherentie in de rechtspraak van

¹⁹ Conseil d'État, 28 mars 2003, n° 117 681, affaire A. 125.960/X-11 094.

²⁰ Cour d'arbitrage, 18 février 1993, *Moniteur belge*, 3 mars 1993

²¹ Cour d'arbitrage, 4 mars 1993, *Moniteur belge*, 25 mars 1993.

²² Cour d'arbitrage, 7 février 2001, ASBL *Vlaamse Concentratie*, n° 10/2001, *Moniteur belge* du 1^{er} mars 2001.

¹⁹ Raad van State 28 maart 2003, nr. 117 681, zaak A. 125.960/X-11 094.

²⁰ Arbitragehof, 18 februari 1993, *Belgisch Staatsblad*, 3 maart 1993.

²¹ Arbitragehof, 4 maart 1993, *Belgisch Staatsblad*, 25 maart 1993.

²² Arbitragehof, 7 februari 2001, VZW *Vlaamse Concentratie*, nr. 10/2001, *Belgisch Staatsblad*, 1 maart 2001.

manque de cohérence. C'est également le cas en ce qui concerne les juridictions inférieures²³.

Des jurisprudences contradictoires portent atteinte à la spécificité des associations et, partant, aux principes démocratiques si chers à notre État de droit. Les associations sont nées du besoin des hommes de s'unir pour défendre des intérêts communs. Grâce aux contacts étroits qu'elles entretiennent avec leurs membres, elles sont constamment au fait de ce qui se passe dans la société et peuvent réagir rapidement aux tendances qui s'y dessinent. Vis-à-vis de leurs membres, elles ont le devoir démocratique de dénoncer les situations injustes. Le rôle démocratique fragile qu'elles jouent dans notre société ne peut rester lettre morte. Il est inacceptable qu'une association ne puisse pas faire valoir devant un tribunal son droit de défendre l'intérêt collectif qu'elle poursuit.

D'où vient cette méfiance du juge? D'une part, une jurisprudence négative témoigne de la crainte que l'octroi d'un droit d'action aux associations génère un afflux d'actions de mauvaise foi. Au vu de l'expérience française, tel ne s'avère cependant pas être le cas. Le nombre d'actions intentées par des associations de défense de l'environnement y est resté limité. D'autre part, on craint que le rôle du ministère public ne soit vidé de sa substance. L'objectif n'est toutefois pas de reprendre le rôle du ministère public par le biais d'actions collectives, dès lors que les associations ne poursuivent pas l'intérêt général, mais un intérêt touchant à la fois des intérêts privés et des intérêts généraux. En outre, à l'inverse du ministère public, les associations sont plus aptes à défendre de manière dynamique les intérêts de groupements, étant donné qu'elles sont souvent plus au fait de ce qui se passe dans la société²⁴.

3. Le droit d'action collectif: une législation morcelée

La législation se caractérise aussi par un manque de cohérence. Pour répondre à la demande, formulée par certains groupes de la société, d'instaurer un droit d'action collectif, toute une série de lois ad hoc ont vu le jour, dont la loi du 30 juillet 1981 tendant à réprimer certains actes inspirés par le racisme ou la xénophobie, qui permet aux associations, jouissant de la personnalité juridique depuis au moins cinq ans et se proposant de défendre les droits de l'homme ou de combattre la discrimination, de réclamer devant le juge le respect de la loi; la loi du 14 juillet 1991 sur les pratiques du

²³ Le 17 février 2005, le tribunal d'Anvers statua sur l'action introduite par *De Ploeg*, une association réunissant sept comités de quartier, conjointement avec *Staten-Generaal*, contre les travaux de construction effectués à la Kievitplein à Anvers. Les demandeurs firent valoir qu'ils n'avaient pas eu voix au chapitre pour ce qui est des travaux entrepris à la Kievitplein et que le projet de bureaux en cours empêchait toute saine combinaison d'habitat et d'espaces professionnels. Il n'a toutefois pas été statué sur le fond de l'affaire. Le juge déclara l'action des comités d'habitants irrecevable faute d'intérêt suffisant. Le jugement n'a pas encore été publié.

²⁴ Moreau, T., "L'action d'intérêt collectif dans la lutte contre la pauvreté", *JT* 1994, 490.

hogere rechtbanken zoek is. Ook voor lagere rechtbanken is dit het geval²³.

Tegengestelde rechtspraak raakt verenigingen in hun eigenheid en dus ook de democratische principes die onze rechtstaat zo hoog in het vaandel draagt. Verenigingen zijn ontstaan uit de behoefte van de mens om zich samen met anderen in te zetten voor de verdediging van gemeenschappelijke belangen. Door het nauwe contact met hun leden blijven zij op de hoogte van wat leeft in de maatschappij en kunnen zij snel inspelen op maatschappelijke tendensen. Ten aanzien van hun achterban hebben zij de democratische plicht om onrechtvaardige toestanden aan te kaarten. De broze democratische rol die zij spelen in onze maatschappij, mag geen dode letter blijven. Het is onaanvaardbaar dat het recht van een vereniging om op te komen voor een collectief belang dat zij nastreeft, niet kan worden hardgemaakt voor de rechtbank.

Waar komt die argwaan van de rechter vandaan? Enerzijds getuigt weigerachtige rechtspraak van de vrees voor een stroom aan malafide vorderingen tengevolge van het toekennen van een vorderingsrecht aan verenigingen. Dit blijkt echter niet het geval te zijn, zo bewijst onder andere de Franse ervaring. Het aantal vorderingen door milieuverenigingen is er beperkt gebleven. Anderzijds vreest men dat de rol van het openbaar ministerie uitgehold zou worden. Het is echter niet de bedoeling om via collectieve vorderingen de rol van het openbaar ministerie over te nemen, aangezien verenigingen geen algemeen belang willen nastreven, maar wel een belang dat raakpunten heeft met privé en algemene belangen. Bovendien zijn verenigingen, in tegenstelling tot het openbaar ministerie, meer geschikt om op een dynamische manier belangen van groeperingen te verdedigen, aangezien zij niet zelden meer vertrouwd zijn met wat leeft in de maatschappij²⁴.

3. Het collectief vorderingsrecht: versnipperde wetgeving

Ook de wetgeving wordt gekenmerkt door een gebrek aan samenhang. Om een antwoord te bieden op de vraag van bepaalde groepen uit de samenleving naar een collectief vorderingsrecht, zag een resem aan *ad hoc* wetten het licht, waaronder de wet van 30 juli 1981 tot bestraffing van bepaalde door racisme en xenofobie ingegeven daden, die verenigingen die tenminste vijf jaar rechtspersoonlijkheid hebben en de verdediging van de mensenrechten of het bestrijden van discriminatie als doelstelling hebben de mogelijkheid geeft om voor de rechter de naleving van de wet af te dwingen; de

²³ Op 17 februari 2005 sprak de rechtbank van Antwerpen zich uit over de zaak die was ingeleid door *De Ploeg*, een samenwerkingsverband van zeven buurtcomités, samen met *Staten-Generaal*, tegen de bouwwerken op het Kievitplein in Antwerpen. De eisers wierpen op dat zij bij de bouwwerken op het Kievitplein geen inspraak hadden gekregen en dat het kantoorproject waaraan gewerkt werd een gezonde mix van wonen en werken onmogelijk maakte. Tot een oordeel over de grond van de zaak kwam het echter niet. De rechter verklaarde de vordering van de bewonerscomités onontvankelijk bij gebrek aan voldoende belang. Het vonnis werd nog niet gepubliceerd.

²⁴ Moreau, T., "L'action d'intérêt collectif dans la lutte contre la pauvreté", *JT* 1994, 490.

commerce et sur l'information et la protection du consommateur, qui accorde un droit d'action collectif aux associations de commerçants, en vue de faire cesser des actes contraires à la loi précitée; la loi du 12 juin 1991 relative au crédit à la consommation, qui introduit un droit d'action collectif au profit des associations de consommateurs, qui peuvent ainsi également demander au juge de faire cesser des actes contraires à la loi précitée; et la loi du 12 janvier 1993, qui accorde un droit d'action en cessation similaire aux associations de protection de l'environnement.

Chaque loi fixe elle-même les critères auxquels les associations doivent satisfaire pour accéder à la justice. Il n'existe pas, à l'heure actuelle, dans le droit belge, de réglementation globale et uniforme en matière de droit d'action des associations. L'instauration de lois particulières réglant les droits d'action collectifs entraîne un morcellement du droit et porte, par conséquent, préjudice à son unité et sa clarté. Le présent amendement vise à mettre le holà à cette évolution, par une modification du droit judiciaire commun.

4. Le droit pour les associations d'intenter une action devant le Conseil d'État dans le but de défendre des intérêts collectifs

Pour les motifs exposés ci-dessus, concernant la sécurité juridique et la garantie des principes démocratiques de notre État de droit, le présent amendement vise à établir un droit pour les associations d'intenter une action devant le Conseil d'État, dans le but de défendre des intérêts collectifs. Un intérêt collectif est un intérêt qui dépasse l'intérêt personnel des membres de l'association.

Le présent amendement développe une série de critères qui, lorsqu'ils sont combinés, offrent suffisamment de garanties permettant d'empêcher que la condition de l'intérêt soit vidée de sa substance et que des actions malhonnêtes ou déraisonnables soient intentées. De plus, l'on met fin aux actions en justice des associations créées peu de temps avant le début de la procédure sans avoir pour objet, d'un point de vue structurel, de défendre des intérêts.

Les critères sont les suivants:

a. Les associations qui souhaitent introduire une action d'intérêt collectif doivent disposer de la personnalité juridique. La personnalité juridique reste, en effet, le gage d'un certain degré d'organisation et de stabilité. En outre, normalement, seuls des groupements ou des associations dotés de la personnalité juridique peuvent ester en justice. Une association de fait ne dispose pas de la qualité requise pour ester en justice. Si elle souhaite le faire, chaque membre doit agir séparément et justifier de son intérêt (l'association de fait n'étant pas considérée comme partie à la cause).

b. La personne morale doit être dotée de la personnalité juridique depuis plusieurs années au moment de l'introduction de l'action. La présente proposition propose trois ans.

c. La personne morale ne peut ester en justice que si son action s'inscrit véritablement dans la réalisation de son objet statutaire. L'objet statutaire de la personne morale ne peut

Wet Handelspraktijken van 14 juli 1991 die aan verenigingen van handelaars een vorderingsrecht toekent tot staking van handelingen die strijdig zijn met de voornoemde wet; de Wet Consumentenkrediet van 12 juni 1991 die een collectief actierecht invoert ten voordele van consumentenverenigingen waarbij zij eveneens aan de rechter kunnen vragen om met voornoemde wet strijdige handelingen te staken en de wet van 12 januari 1993 die een gelijkaardige stakingsvordering toekende aan milieuorganisaties.

Elke wet bepaalt zelf de criteria waaraan verenigingen moeten voldoen om rechtstoegang te verkrijgen. Een allesomvattende en eenduidige regeling met betrekking tot het vorderingsrecht van verenigingen is in het huidige Belgische recht onbestaande. De invoering van bijzondere wetten die collectief vorderingsrechten regelen, leidt tot de versnippering van het recht en doet bijgevolg afbreuk aan de eenheid en de overzichtelijkheid ervan. Dit amendement wil door het administratief recht aan te passen, deze evolutie een halt toeroepen.

4. Het vorderingsrecht voor verenigingen ter verdediging van collectieve belangen voor de Raad van State

Omwille van de hierboven aangehaalde argumenten met betrekking tot rechtszekerheid en vrijwaring van democratische principes van onze rechtstaat, willen de auteurs met dit amendement werk maken van een vorderingsrecht voor verenigingen voor de Raad van State ter verdediging van collectieve belangen. Een collectief belang is een belang dat het persoonlijke belang van de leden van de vereniging overstijgt.

Dit amendement ontwikkelt een aantal criteria die in combinatie met elkaar voldoende waarborgen bieden om de uitholling van het belangvereiste tegen te gaan en om malafide of onzinnige vorderingen te beletten. Bovendien wordt een halt toegeroepen aan het in rechte optreden van verenigingen die kort voor de aanvang van de procedure worden opgericht zonder dat zij structureel een belangenbehartiging voor ogen hebben.

De criteria zijn de volgende:

a. Verenigingen die wensen op te treden voor een collectief belang, dienen over rechtspersoonlijkheid te beschikken. Rechtspersoonlijkheid geldt immers nog steeds als een waarborg voor een bepaalde mate van organisatie en stabiliteit. Bovendien kunnen normaliter enkel groeperingen of verenigingen met rechtspersoonlijkheid in rechte optreden. Een feitelijke vereniging beschikt niet over de vereiste hoedanigheid om in rechte op te treden. Indien zij dit wél zou wensen, moet elk lid afzonderlijk optreden en zijn belang aantonen (waarbij de feitelijke vereniging niet als partij geldt).

b. De rechtspersoon dient op het ogenblik van de inleiding van de eis sedert een aantal jaren rechtspersoonlijkheid te hebben. Dit amendement stelt drie jaar voor.

c. De rechtspersoon die in rechte optreedt, kan hiertoe slechts overgaan wanneer zijn optreden een werkelijke nastreving van zijn statutair doel oplevert. Het statutaire doel

être l'unique critère pour apprécier si une personne morale peut défendre un intérêt en justice. Ses activités réelles devront donner corps à la définition de l'objet statutaire de la personne morale.

d. L'objet statutaire de la personne morale doit être autorisé.

e. L'activité réelle de la personne morale doit être conforme à son objet social et avoir trait à l'intérêt collectif qu'elle vise à protéger. L'activité réelle peut ressortir de rapports d'activités, de procès-verbaux de réunions, de courriers adressés aux membres, de publications, de bulletins d'information et de contact, de coupures de presse, ... La condition de l'activité réelle doit s'entendre d'une manière souple et large.

En outre, l'article 9, paragraphe 2, alinéa 2, deuxième phrase, de la Convention d'Aarhus, prévoit une présomption (irréfragable) d'intérêt suffisant à agir en justice pour les organisations non gouvernementales qui œuvrent en faveur de la protection de l'environnement et qui remplissent les conditions pouvant être requises à cette fin en droit interne. Les juridictions belges sont, en conséquence, obligées d'appliquer cette disposition de la Convention.

L'un des critères repris dans l'amendement, à savoir la condition de jouir de la personnalité juridique depuis au moins un an, peut, dans certains cas, rendre impossible le respect par la Belgique de ses obligations résultant du droit international et du droit de l'Union européenne. En effet, il se peut que les Régions n'imposent pas cette condition dans le cadre des procédures administratives en matière d'environnement. Dans ce cas, les organisations non gouvernementales concernées doivent, en vertu de l'article 9, paragraphe 2, de la Convention d'Aarhus et sur le fondement des directives européennes mettant en œuvre les dispositions de cette Convention, ainsi que sur la base de la directive 2004/35/CE, bénéficier de la présomption d'intérêt suffisant.

C'est pourquoi, l'amendement fait une distinction entre, d'une part, les personnes morales qui œuvrent en faveur de la protection de l'environnement et, d'autre part, les autres personnes morales.

L'amendement vise à compléter l'article 19, alinéa 1^{er}, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, qui est actuellement libellé comme suit: "Les demandes, difficultés, recours en annulation et recours en cassation visés aux articles 11, 12, 13, 14 et 16 peuvent être portés devant la section du contentieux administratif par toute partie justifiant d'une lésion ou d'un intérêt et sont soumis par écrit à la section dans les formes et délais déterminés par le Roi."

Le présent amendement prévoit un certain nombre de critères qui, combinés les uns aux autres, doivent offrir des garanties suffisantes pour éviter que l'exigence d'un intérêt soit vidée de sa substance et pour exclure les actions malhonnêtes ou insensées.

van de rechtspersoon kan niet de enige maatstaf zijn om te beoordelen of een rechtspersoon een bepaald belang in rechte kan verdedigen. De feitelijke werkzaamheden zijn nodig om inhoud te geven aan de statutaire doelomschrijving van de rechtspersoon.

d. Het statutaire doel van de rechtspersoon moet geoorloofd zijn.

e. De werkelijke bedrijvigheid van de rechtspersoon moet in overeenstemming zijn met zijn statutair doel en betrekking hebben op het collectief belang dat hij beoogt te beschermen. De daadwerkelijke bedrijvigheid kan blijken uit activiteiten-verslagen, notulen van vergaderingen, brieven aan leden, publicaties, informatie- en contactbladen, persknipsels, ... De voorwaarde van daadwerkelijke bedrijvigheid moet ruim en soepel worden opgevat.

Bovendien stelt artikel 9, tweede paragraaf, tweede lid, tweede volzin, van het Verdrag van Aarhus voor niet-gouvernementele organisaties die zich inzetten voor milieubescherming en voldoen aan de voorwaarden die het nationaal recht kan opleggen, een (onweerlegbaar) vermoeden van voldoende belang in om in rechte te kunnen optreden. De rechterlijke instanties in België zijn er bijgevolg toe gehouden toepassing te maken van die verdragsbepaling.

Eén van de in het amendement voorgestelde criteria, nl. de voorwaarde sinds ten minste één jaar over rechtspersoonlijkheid te beschikken, spoort in sommige gevallen inderdaad niet met de uit het internationaal recht en het recht van de Europese Unie voor België voortvloeiende verplichtingen. Het is immers mogelijk dat de gewesten die vereiste niet stellen in het kader van de administratieve procedures in milieuaangelegenheden. In dat geval dienen de betrokken niet-gouvernementele organisaties, krachtens artikel 9, lid 2, van het Verdrag van Aarhus en op grond van de EU-richtlijnen die uitvoering geven aan de bepalingen van dat Verdrag, alsook op grond van Richtlijn 2004/35/EG, het (onweerlegbaar) vermoeden van een voldoende belang te genieten.

Daarom wordt in het amendement een onderscheid gemaakt tussen, enerzijds, de rechtspersonen die zich voor milieubescherming inzetten en, anderzijds, de andere rechtspersonen.

Artikel 2 beoogt artikel 19, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State aan te vullen, dat thans luidt als volgt: "De aanvragen, moeilijkheden en beroepen tot nietigverklaring en cassatieberoepen bedoeld bij de artikelen 11, 12, 13, 14 en 16, 1^o tot 6^o, kunnen voor de afdeling bestuursrechtspraak worden gebracht door elke partij die doet blijken van een benadeling of van een belang en worden schriftelijk ingediend bij de afdeling in de vormen en binnen de termijn door de Koning bepaald."

Het amendement ontwikkelt een aantal criteria die in combinatie met elkaar voldoende waarborgen bieden om de uitholling van het belangvereiste tegen te gaan en om malafide of onzinnige vorderingen uit te sluiten.

Ainsi, une association ne peut ester en justice que si son action poursuit la réalisation de son objet statutaire. Ses activités réelles doivent donner corps à la définition de l'objet statutaire d'une association. Les associations qui souhaitent introduire une action d'intérêt collectif doivent être dotées de la personnalité juridique. Elles doivent avoir la personnalité juridique depuis trois ans au moment de l'introduction de l'action, avoir un objet statutaire autorisé et leurs activités réelles doivent être conformes à l'objet statutaire.

N° 3 DE MME GERKENS ET M. VAN HECKE

Art. 10

Au point 5°, compléter l'alinéa proposé par les mots suivants:

“et que la correction de l'acte vicié ne pourra porter atteinte à un tiers.”.

JUSTIFICATION

A l'instar de la procédure de la boucle administrative aux Pays-Bas, l'auteure du présent amendement propose que la condition suivante soit reprise dans la procédure de la boucle administrative prévue dans le présent projet de loi: la correction de l'acte vicié ne pourra porter atteinte à un tiers.

N° 4 DE MME GERKENS ET M. VAN HECKE

Art. 13

A l'article 38 proposé, compléter le § 2 par un point 5°, rédigé comme suit:

“5° la correction de l'acte vicié ne pourra porter atteinte à un tiers.”.

JUSTIFICATION

Cfr. Justification de l'amendement sur l'article 10.

Zo kan een vereniging die in rechte optreedt hiertoe slechts overgaan wanneer haar optreden een werkelijke nastreving van haar statutair doel oplevert. De feitelijke werkzaamheden zijn nodig om inhoud te geven aan de statutaire doelomschrijving van een vereniging. Verenigingen die wensen op te treden voor een collectief belang dienen over rechtspersoonlijkheid te beschikken. Zij dienen op het ogenblik van de inleiding van de eis sedert drie jaar rechtspersoonlijkheid te hebben, een geoorloofd statutair doel te hebben en blij te geven van een werkelijke bedrijvigheid in overeenstemming met het statutair doel.

Nr. 3 VAN MEVROUW GERKENS EN DE HEER VAN HECKE

Art. 10

In punt 5°, het laatste lid aanvullen als volgt:

“en indien het herstel van de gebrekkige akte geen nadeel berokkent aan een derde.”.

VERANTWOORDING

In navolging van de procedure van de bestuurlijke lus in Nederland, stellen de indieners van dit amendement voor de volgende voorwaarde op te nemen in de in dit wetsontwerp vastgestelde procedure van de bestuurlijke lus: het herstel van de gebrekkige akte mag geen nadeel berokkenen aan een derde.

Nr. 4 VAN MEVROUW GERKENS EN DE HEER VAN HECKE

Art. 13

Paragraaf 2 van het voorgestelde artikel 38 aanvullen met een 5° luidende:

“5° het herstel van de gebrekkige akte mag geen nadeel berokkenen aan een derde.”.

VERANTWOORDING

Zie de verantwoording bij het amendement op artikel 10.

N° 5 DE MME GERKENS ET M. VAN HECKE

Art. 13

Compléter l'article 32 proposé par un § 5, rédigé comme suit est inséré:

“§ 5. Lorsque la boucle administrative a été appliquée, les frais et dépens sont à charge de l'auteur de l'acte vicié et corrigé.”

JUSTIFICATION

Lorsque le requérant obtient actuellement l'annulation d'un acte illégal, les frais et dépens sont à charge de l'autorité publique. Pour l'auteur de l'amendement, la nouvelle procédure de la boucle administrative, qui reconnaît l'illégalité d'un acte tout en donnant la possibilité à l'auteur de cet acte de le corriger, ne devrait pas instaurer une discrimination entre les recours en annulation sans boucle administrative (les frais et dépens sont à charge de l'autorité publique) et ceux avec boucle administrative. C'est pourquoi, le présent amendement prévoit que les frais et dépens sont à charge de l'autorité publique.

N° 6 DE MME GERKENS ET M. VAN HECKE

Art. 13/1 (nouveau)

Insérer un article 13/1, rédigé comme suit:

“Art. 13/1. A l'article 69 des mêmes lois, les modifications suivantes sont apportées:

Au point 1°, la phrase est complétée par la phrase suivante:

“Au moins 40 % des membres sont de sexe différent. Pour l'application de la présente disposition, le nombre minimum requis de ces membres de sexe différent est arrondi au nombre entier le plus proche.”;

Au point 2°, la phrase est complétée par la phrase suivante:

“Au moins 40 % des membres de l'auditorat sont de sexe différent. Pour l'application de la présente disposition, le nombre minimum requis de ces membres de sexe différent est arrondi au nombre entier le plus proche.”;

Nr. 5 VAN MEVROUW GERKENS EN DE HEER VAN HECKE

Art. 13

Het voorgestelde artikel 32 aanvullen met een § 5, luidende:

“§ 5. Wanneer de bestuurlijke lus is toegepast, komen de kosten en uitgaven ten laste van de persoon die verantwoordelijk is voor de gebrekkige en herstelde akte.”

VERANTWOORDING

Zoals de wet nu luidt komen, wanneer een verzoeker de nietigverklaring van een onwettelijke akte verkrijgt, de kosten en uitgaven ter zake ten laste van de overheid. De indienster van het amendement vindt dat de nieuwe procedure van de bestuurlijke lus, die de onwettelijkheid van een akte erkent en tegelijkertijd de persoon die voor die akte verantwoordelijk is de kans geeft dit te herstellen, geen discriminatie mag scheppen tussen de beroepen tot nietigverklaring zonder bestuurlijke lus (waarbij kosten en uitgaven voor de overheid zijn) en de beroepen mét bestuurlijke lus. Dit amendement wil er voor zorgen dat ook bij die laatste procedure de kosten en uitgaven ten laste van de overheid zijn.

Nr. 6 VAN MEVROUW GERKENS EN DE HEER VAN HECKE

Art. 13/1 (nieuw)

Een artikel 13/1 invoegen, luidende:

“Art. 13/1. Aan artikel 69 van dezelfde wetten worden de volgende wijzigingen aangebracht:

A) het punt 1° wordt aangevuld met de volgende bepaling:

“Ten minste 40 % van de leden is van een ander geslacht. Voor de toepassing van deze bepaling wordt het vereiste minimumaantal van die leden van een ander geslacht afgerond naar het dichtstbijzijnde gehele getal.”;

B) het punt 2° wordt aangevuld met de volgende bepaling:

“Ten minste 40 % van de leden van het auditoraat is van een ander geslacht. Voor de toepassing van deze bepaling wordt het vereiste minimumaantal van die leden van een ander geslacht afgerond naar het dichtstbijzijnde gehele getal.”;

Au point 3°, la phrase est complétée par la phrase suivante:

“Au moins 40 % des membres du bureau de coordination sont de sexe différent. Pour l’application de la présente disposition, le nombre minimum requis de ces membres de sexe différent est arrondi au nombre entier le plus proche.”;

L’article est complété par quatre alinéas rédigés comme suit:

“Si le nombre de membres visés à l’alinéa 1^{er}, 1°, de sexe différent n’atteint pas le minimum fixé, le prochain conseiller nommé est du sexe le moins représenté. Il en va ainsi jusqu’à ce que le nombre minimum requis à l’alinéa précédent soit atteint ou retrouvé.”

Toutefois, il peut être dérogé à l’alinéa précédent si, sur base d’une des deux listes de trois noms prévues à l’article 70, il est impossible de procéder à la nomination d’un conseiller appartenant au sexe sous-représenté.

Si le nombre de membres visés à l’alinéa 1^{er}, 2° et 3°, de sexe différent n’atteint pas le minimum fixé, le prochain auditeur adjoint ou référendaire adjoint nommé est du sexe le moins représenté. Il en va ainsi jusqu’à ce que le nombre minimum requis à l’alinéa précédent soit atteint ou retrouvé.

Toutefois, il peut être dérogé à l’alinéa précédent si aucun des trois premiers lauréats de la liste indiquant l’ordre du classement au concours visé à l’article 71, § 1^{er} appartient au sexe sous-représenté.”.

JUSTIFICATION

Le présent amendement vise à assurer une présence équilibrée des femmes et des hommes au sein du Conseil d’État.

Afin d’atteindre cet objectif, les auteurs du présent amendement propose l’instauration d’un quota de membres de sexe différent du Conseil d’État parmi les conseillers, ainsi qu’au sein de l’auditorat et du bureau de coordination.

Un quota est instauré au sein des ces deux derniers car, conformément à l’article 70, §2, alinéa 3 des lois coordonnées, “les conseillers d’État sont, pour la moitié au moins de leur nombre, nommés parmi les membres de l’auditorat et du bureau de coordination”. Ainsi, si une présence équilibrée des sexes est assurée au sein de l’auditorat et du bureau de

C) het punt 3° wordt aangevuld met de volgende bepaling:

“Ten minste 40 % van de leden van het coördinatiebureau is van een ander geslacht. Voor de toepassing van deze bepaling wordt het vereiste minimumaantal van die leden van een ander geslacht afgerond naar het dichtstbijzijnde gehele getal.”;

D) Het artikel wordt aangevuld met de volgende vier leden:

“Indien het in het eerste lid, punt 1°, bedoelde aantal leden van een ander geslacht kleiner is dan het vastgestelde minimum, behoort de eerstvolgende raadsheer die wordt benoemd tot het minst vertegenwoordigde geslacht. Hetzelfde geldt tot het in het vorige lid vereiste minimumaantal (opnieuw) wordt bereikt.

Van het vorige lid mag evenwel worden afgeweken indien het op grond van een van de in artikel 70 bedoelde twee lijsten van drie namen onmogelijk is een raadsheer te benoemen die tot het ondervertegenwoordigde geslacht behoort.

Indien het in het eerste lid, punt 2° en 3°, bedoelde aantal leden van een ander geslacht kleiner is dan het vastgestelde minimum, behoort de eerstvolgende adjunct-auditeur of adjunct-referendaris die wordt benoemd tot het minst vertegenwoordigde geslacht. Hetzelfde geldt tot het in het vorige lid vereiste minimumaantal (opnieuw) wordt bereikt.

Van het vorige lid mag evenwel worden afgeweken indien geen enkele van de eerste drie kandidaten van de lijst die de rangschikking aangeeft van het artikel 71, § 1, bedoelde vergelijkend examen tot het ondervertegenwoordigde geslacht behoort.”.

VERANTWOORDING

Dit amendement beoogt te zorgen voor een evenwichtige vertegenwoordiging van vrouwen en mannen bij de Raad van State.

Om die doelstelling te bereiken, stellen de indieners van het amendement voor quota van leden van verschillend geslacht in te stellen voor de raadsheren van de Raad van State, alsmede in het auditoraat en in het coördinatiebureau.

In het auditoraat en in het coördinatiebureau worden quota ingesteld omdat, conform artikel 70, § 2, derde lid, van de gecoördineerde wetten, “De staatsraden (...), voor ten minste de helft van hun aantal, [worden] benoemd uit de leden van het auditoraat en van het coördinatiebureau.”. Als wordt gezorgd voor een evenwichtige vertegenwoordiging van de geslachten in het auditoraat en in het coördinatiebureau zal het gemak-

coordination, il sera plus aisé d'assurer une même présence équilibrée des sexes parmi les conseillers d'État.

Le niveau à 40 % pour le quota de membres de sexe différent s'inspire de la directive adoptée par le Parlement européen ce 20 novembre 2013 imposant une proportion de 40 % de femmes au sein des conseils d'administration des entreprises européennes à l'horizon de 2020.

Selon les auteurs de l'amendement, un tel quota doit également être instauré au sein de la haute juridiction qu'est le Conseil d'État. En effet, en Belgique, la progression des femmes au sein de la magistrature est une réalité depuis un certain temps déjà. Les chiffres du SPF Justice montrent que la féminisation des juridictions inférieures est un fait incontestable. On observe toutefois une ségrégation verticale: la représentation des femmes au sein de la magistrature décroît à mesure que l'on s'élève dans la hiérarchie. De nombreuses femmes occupent la fonction de juge de la jeunesse, de juge de paix ou de juge au tribunal de première instance. Mais si l'on considère les fonctions plus élevées, on constate que les juges féminins sont moins nombreux au sein des cours d'appel, sans parler de la Cour de cassation, de la Cour constitutionnelle et du Conseil d'État.

La question est de savoir pourquoi les femmes accèdent si difficilement aux hautes fonctions stratégiques au sein du pouvoir judiciaire.

La première explication à une faible représentation des femmes est qu'il existe encore un plafond de verre au sein de la Justice²⁵. Généralement, trois groupes d'arguments sont invoqués pour expliquer le maintien du plafond de verre: (1) "c'est une question de temps"; (2) "les femmes ne veulent pas", et (3) "la culture organisationnelle rend les choses difficiles pour les femmes".

(1) Maintenant que la féminisation de la magistrature a commencé, il est généralement estimé qu'une représentation proportionnelle des femmes au niveau des hautes fonctions ne sera qu'une question de temps. On peut cependant en douter sérieusement. L'histoire montre qu'il est faux de croire que "cela viendra tout seul avec le temps". L'étude néerlandaise de De Rooij démontre que le temps n'a eu aucun effet sur la ségrégation verticale depuis 1975. Soit le pourcentage de femmes reste minime, soit l'évolution prend énormément de temps.

(2) Le second argument — "les femmes ne veulent pas" — est partiellement pertinent. Certaines femmes juges souhaitent effectivement s'élever dans la hiérarchie, mais elles n'y parviennent pas. La sous-représentation structurelle des femmes au sein des juridictions supérieures indique qu'il existe une inégalité d'accès aux postes importants au sein de la magistrature. L'histoire montre que l'accès aux professions juridiques n'a jamais été automatique. Il a toujours été le fruit d'actions individuelles de femmes, avec le soutien du mouvement féministe.

²⁵ Ces explications s'inspirent largement de De Rooij, M. (2007), *A Woman is the Judge*. 60 jaar vrouwelijke rechters in Nederland. Dans: *Nederlands Juristenblad*, 39, p. 2474-2481.

kelijker zijn om tot eenzelfde evenwichtige vertegenwoordiging van de geslachten te komen bij de staatsraden.

Voor het quotum van 40 % heeft de richtlijn die het Europees Parlement op 20 november 2013 heeft aangenomen model gestaan. Die richtlijn bepaalt dat tegen 2020 de raden van bestuur van de Europese ondernemingen voor 40 % uit vrouwen moeten bestaan.

Volgens de indieners van dit amendement moet een dergelijk quotum ook worden ingesteld in het hoog rechtscollege dat de Raad van State is. In België is de opmars van de vrouw binnen de magistratuur immers al enige tijd bezig. Cijfers van de FOD Justitie tonen aan dat de vervrouwelijking van de lagere rechtscolleges een onomstotelijk feit is. Er is echter sprake van verticale segregatie: de vertegenwoordiging van vrouwen in de magistratuur neemt af naarmate we hoger op de professionele ladder klimmen. Veel vrouwen zijn jeugd-rechter, vrederechter of rechter in de rechtbank van eerste aanleg. Maar als we hoger op de ladder gaan kijken, zien we dat er minder vrouwelijke rechters zijn in de hoven van beroep, om nog maar te zwijgen over het Hof van Cassatie, het Grondwettelijk Hof en de Raad van State.

Waarom stromen vrouwen zo slecht door naar hoge en beleidsbepalende posities in de rechterlijke macht?

De eerste uitleg voor de geringe vertegenwoordiging van vrouwen is het nog altijd bestaande glazen plafond bij justitie²⁵. Doorgaans worden een drietal groepen argumenten gebruikt die het in stand houden van dat glazen plafond verklaren: (1) "het is een kwestie van tijd", (2) "vrouwen willen niet", en (3) "de organisatiecultuur maakt het vrouwen moeilijk".

(1) Nu de instroom van de vrouwen in de magistratuur goed op gang is gekomen, is de gangbare theorie dat het slechts een kwestie van tijd zal zijn dat een evenredig deel van vrouwen in topfuncties terecht komen. Dat is echter zeer twijfelachtig. De geschiedenis leert dat het niet klopt dat "met verloop van tijd het wel vanzelf zal gebeuren". Nederlands onderzoek van De Rooij toont aan dat het tijdseffect op de verticale segregatie sinds 1975 niet heeft gespeeld. Of het percentage vrouwen blijft miniem, of het duurt allemaal heel erg lang.

(2) Het tweede argument — "vrouwen willen niet" — is gedeeltelijk valabel. Sommige vrouwelijke rechters willen wel graag hogerop, maar geraken er niet. De structurele onder-vertegenwoordiging van vrouwen in de hogere rechtscolleges, wijst op de ongelijke toegang tot belangrijke posities in de magistratuur. De geschiedenis leert dat de toegang tot de juridische beroepen nooit vanzelf is gebeurd. Het was altijd het gevolg van individuele acties van vrouwen, met de steun van de feministische beweging.

²⁵ Die hier verstrekte verklaringen zijn in ruime mate geput uit DE ROOIJ, M. (2007), *A Woman is the Judge*. 60 jaar vrouwelijke rechters in Nederland. In: *Nederlands Juristenblad*, 39, p. 2474-2481.

(3) Les juridictions supérieures sont associées à une culture de virilité et de sens de l'État. Les hautes fonctions au sein de la justice sont encore trop souvent considérées comme des fonctions qui ont toujours été exercées par des hommes et sont associées — consciemment ou inconsciemment — à certaines caractéristiques²⁶.

Il existe plusieurs arguments qui plaident en faveur d'une composition plus équilibrée des juridictions supérieures:

1. Renforcer le caractère démocratique de la justice

Les objectifs stratégiques du Programme d'Action de Pékin (le résultat de la Conférence mondiale des Nations unies sur les droits des femmes) étaient de donner aux femmes les moyens de participer à la prise de décision et à occuper des fonctions à responsabilités. Le Programme d'Action définit deux objectifs stratégiques dans le cadre du thème essentiel "Participation et prise de décision": "prendre des mesures propres à assurer aux femmes l'égalité d'accès et la pleine participation aux structures du pouvoir et à la prise de décisions (objectif stratégique G.1) et "donner aux femmes les moyens de participer à la prise de décisions et d'exercer des responsabilités" (objectif stratégique G.2).

La magistrature représente la société, qui se compose d'hommes et de femmes. Or, dans la sphère juridique belge, la situation qui prévaut toujours à l'heure actuelle, c'est que plus la fonction est rare et stratégique, moins les femmes y ont accès. Le fait que la moitié de la société n'ait pas de perspectives au niveau des juridictions supérieures n'est pas une bonne chose pour la crédibilité du monde judiciaire. Le caractère démocratique des institutions demande une composition équilibrée en rapport avec la société. Il ne s'agit pas, en effet, d'une question d'opportunité sociale, mais de l'application de normes juridiques internationales, telles que l'article 7 de la Convention des Nations unies sur l'élimination de toutes les formes de discrimination à l'égard des femmes (CEDAW)²⁷.

2. Importance de la représentation des femmes

La réduction progressive de la sous-représentation des femmes garantira également aux femmes la nécessaire défense de leurs intérêts. Il ne s'agit pas, en l'occurrence, de la "perspective féminine" de femmes juges, mais de la défense d'intérêts spécifiques des femmes, qui ne pourraient pas être

²⁶ Le terme "conseiller" a déjà cette connotation. Dans le cadre de la réévaluation des procédures de nomination, il faudra également être attentif à l'image qui est véhiculée. Le terme "conseiller" doit être remplacé. Au 21^e siècle, les générations futures devront grandir avec l'idée, neutre sur le plan du genre, que les fonctions au sein des plus hautes juridictions peuvent être occupées aussi bien par des femmes que par des hommes.

²⁷ Article 7 de la CEDAW: "*Les États parties prennent toutes les mesures appropriées pour éliminer la discrimination à l'égard des femmes dans la vie politique et publique du pays et, en particulier, leur assurent, dans des conditions d'égalité avec les hommes, le droit: (...) b) De prendre part à l'élaboration de la politique de l'État et à son exécution, occuper des emplois publics et exercer toutes les fonctions publiques à tous les échelons du gouvernement; (...).*"

(3) Hogere rechtscolleges worden geassocieerd met een cultuur van mannelijkheid en staatsmanschap. Topfuncties in het gerecht worden nog te veel beschouwd als functies die altijd uitgeoefend werden door mannen en worden met bepaalde kenmerken — bewust of onbewust — geassocieerd²⁶.

Verschillende argumenten bestaan voor meer evenwichtige samenstelling van hogere rechtscolleges:

1. Bevorderen van het democratisch gehalte van de rechtspraak

De strategische doelstellingen van het Actieplan van Peking (het resultaat van de VN Wereldconferentie i.v.m. vrouwenrechten) strekten ertoe vrouwen de middelen in handen te geven om te participeren in besluitvorming en om verantwoordelijke functies uit te oefenen. Het Actieplatform definieert twee strategische doelstellingen in het kader van het essentiële aandachtsgebied "Zeggenschap en besluitvorming": "Maatregelen treffen om te zorgen voor gelijke toegang tot en volwaardige participatie van vrouwen in machtsstructuren en besluitvorming" (strategische doelstelling G.1) en "De capaciteiten van vrouwen om te participeren in besluitvorming en leiding vergroten" (strategische doelstelling G.2).

De magistratuur vertegenwoordigt de samenleving, die bestaat uit mannen en vrouwen. In de Belgische gerechtelijke wereld geldt echter nog steeds dat hoe strategischer en schaarser de positie, des te minder toegang vrouwen hiertoe toegang hebben. Wanneer het perspectief van de helft van de samenleving in de hogere rechtscolleges ontbreekt, is dat niet goed voor de geloofwaardigheid van de justitiële wereld. Het democratisch karakter van de instellingen vraagt om een evenwichtige samenstelling in verhouding tot de samenleving. Het gaat hier immers niet om sociale wenselijkheid maar om de toepassing van internationaal aanvaarde rechtsnormen, zoals artikel 7 van het Verdrag van de Verenigde Naties inzake de uitbanning van alle vormen van discriminatie tegen vrouwen (CEDAW)²⁷.

2. Belang van de vertegenwoordiging van vrouwen

Het afbouwen van de ondervetegenwoordiging van vrouwen zal ook de noodzakelijke belangenverdediging voor vrouwen garanderen. Het gaat hierbij niet om het zogenaamd "vrouwelijk perspectief" van vrouwelijke rechters, maar om de verdediging van specifieke vrouwenbelangen⁶, die niet

²⁶ Het zit al vevat in de terminologie "raadsheer". Bij het herijken van de benoemingsprocedures, verdient ook de beeldvorming aandacht. De aanduiding "raadsheer" moet worden vervangen door "rechter". De toekomstige generaties zullen in de 21ste eeuw moeten opgroeien met het gender-neutrale beeld dat de functies in de hoogste rechtscolleges door mannen en vrouwen gelijkelijk worden bezet.

²⁷ Artikel 7 van de CEDAW: "States Parties shall take all appropriate measures to eliminate discrimination against women in the political and public life of the country and, in particular, shall ensure to women, on equal terms with men, the right: (...) b) To participate in the formulation of government policy and the implementation thereof and to hold public office and perform all public functions at all levels of government; (...)."

défendus purement et simplement par des hommes²⁸. Cela s'applique en particulier au Conseil d'État, qui veille à protéger les justiciables contre un État arbitraire.

3. Une justice de qualité

La diversité et la qualité vont de pair. Plus de diversité est partout synonyme de plus-value, notamment en matière d'économie et de ressources humaines, la diversité entraînant davantage de flexibilité et de créativité. Plusieurs études et rapports confirment ces conclusions. Une magistrature plus diversifiée sera bénéfique pour la justice: meilleure utilisation des talents, plus d'attention prêtée à la dimension de la durabilité, fonctionnement interne plus démocratique et meilleure reconnaissance de la légitimité des arrêtés promulgués.

Pourquoi recourir au quota de genre pour tendre vers la parité hommes-femmes?

— Tout d'abord parce que l'instauration d'un quota constitue un puissant stimulant qui a prouvé son utilité, notamment sur le plan de l'évolution du nombre de femmes au Parlement fédéral.

— Pour l'image des composantes supérieures d'une catégorie professionnelle qui compte près d'une moitié de femmes, il peut y avoir une certaine urgence à nommer également des femmes. Les organisations dont la composition est unilatérale sont moins en harmonie avec la société.

— En ce qui concerne la politique de carrière des femmes et leurs chances de promotion, le pouvoir judiciaire devrait faire figure d'exemple et ne pas s'accommoder d'une situation dans laquelle les instances inférieures de la justice se composent principalement de femmes, tandis que son sommet est essentiellement masculin. À partir du moment où l'on constate que d'autres incitants moins contraignants, qui auraient dû fonctionner, ont échoué, on se doit de recourir aux grands remèdes.

— La réalisation de la parité hommes-femmes au sein de la magistrature ne peut, pas plus que dans la plupart des autres organisations, être laissée au secteur lui-même, dès lors qu'un trop grand nombre d'intérêts établis sont en jeu. Il ne fait aucun doute que l'on peut trouver suffisamment de femmes qualifiées pour occuper de hautes fonctions. À partir du moment où l'on peut présumer qu'il existe un "pool" suffisamment étendu, l'instauration d'un quota peut difficilement être qualifiée de mesure radicale.

²⁸ Par "perspective féminine", nous entendons l'impact éventuel de la féminisation de la magistrature sur la justice; le fait que les femmes magistrats se focaliseraient davantage sur les procédures et auraient une préférence plus marquée pour la concertation et la conciliation que les hommes, qui se laisseraient plutôt guider par des règles abstraites. Les chercheurs n'en trouvent pas de preuve et estiment que l'image que le magistrat se fait de l'homme et de la société pèse plus lourd que le sexe. La réponse à cette question est d'ailleurs compliquée par le caractère multifactoriel du processus juridictionnel: le sexe du (des) magistrat(s) joue non seulement un rôle, mais d'autres facteurs sont également déterminants. Il est difficile d'isoler le sexe comme variable. La plupart des jugements et des arrêts sont en effet des décisions collégiales, car le magistrat siège rarement seul.

zomaar door mannen zouden kunnen verdedigd worden²⁸. Dit geldt in het bijzonder voor de Raad van State, die de rechtzoekenden beschermt tegen de willekeur van de Staat.

3. Kwaliteitsvolle rechtspraak

Diversiteit en kwaliteit gaan hand in hand. Meer diversiteit is overal een meerwaarde, in de economie, in *human resources*: diversiteit leidt tot meer flexibiliteit en creativiteit. Uit verschillende onderzoeken en rapporten blijken dezelfde resultaten. Een meer gediversifieerde magistratuur zal de kwaliteit van de rechtspraak ten goede komen: betere aanwending van de talenten, meer aandacht voor het duurzaamheidsaspect, democratischer interne werking en betere erkenning van de legitimiteit van de uitgevaardigde besluiten.

Waarom streven naar genderpariteit via genderquota?

— Allereerst omdat het instellen van quota een krachtige stimulans is die haar nut heeft bewezen, onder meer inzake de evolutie van het aantal vrouwen in het Federaal Parlement.

— Voor de beeldvorming van de hogere geledingen van een beroepsgroep die voor bijna de helft uit vrouwen bestaat, mag een zekere urgentie bestaan om ook vrouwen te benoemen. Eenzijdig opgebouwde organisaties sluiten nu eenmaal minder goed aan bij de samenleving.

— Voor wat betreft haar loopbaanbeleid voor vrouwen en doorstromingskansen zou de rechterlijke macht een lichtend voorbeeld moeten zijn en zich niet mogen neerleggen bij een situatie waarin de onderkant van de rechtspraak voornamelijk uit vrouwen bestaat en de top hoofdzakelijk uit mannen. Wanneer we vaststellen dat andere, zachte stimuli die eigenlijk hadden moeten werken, gefaald hebben, moeten we naar een paardenmiddel grijpen.

— Het realiseren van genderpariteit kan men in de magistratuur, net zo min als in de meeste andere organisaties, aan de sector zelf overlaten, aangezien er te veel gevestigde belangen op het spel staan. Er bestaat geen twijfel dat er voldoende gekwalificeerde vrouwen voor hoge functies te vinden zijn. Een quotummaatregel kan moeilijk als "ingrijpend" worden bestempeld, wanneer men kan uitgaan van een voldoende grote pool.

²⁸ Met "vrouwelijk perspectief" doelen we op de eventuele impact van de vervrouwelijking van de magistratuur op de rechtspraak; dat vrouwelijke magistraten meer gericht zouden zijn op procedures en een sterkere voorkeur hebben voor overleg en verzoening dan mannen, die zich eerder zouden laten leiden door abstracte regels. Onderzoekers treffen daar geen evidentie voor aan, en menen dat het mens- en maatschappijbeeld van de magistratuur zwaarder doorweegt dan de sekse. Het antwoord op die vraag wordt trouwens bemoeilijkt door het multifactoriële karakter van het jurisdictieproces: niet alleen de sekse van de magistrat(en) in kwestie speelt een rol, ook andere factoren zijn bepalend. Het is moeilijk om sekse als variabele te isoleren. De meeste vonnissen en arresten komen immers collegiaal tot stand, want de magistratuur zetelt zelden alleen.

N° 7 DE MME GERKENS ET M. VAN HECKE

Art. 13/2 (*nouveau*)**Insérer un article 13/2, rédigé comme suit:**

“Art. 13/2. À l’article 70, § 1^{er}, alinéa 5 des mêmes lois, les mots “soit parce que la liste ne comprend aucun nom du sexe sous-représenté” sont insérés entre les mots “ne sont pas respectées” et “soit parce qu’il estime”.

JUSTIFICATION

Cfr. Justification de l’amendement insérant un article 13/1.

N° 8 DE MME GERKENS ET M. VAN HECKE

Art. 5/1 (*nouveau*)**Insérer un article 5/1, rédigé comme suit:**

“Art. 5/1. Dans les mêmes lois, dans le titre I, chapitre 2, est inséré un article 16ter, rédigé comme suit:

“Art. 16ter. L’arrêt examine le fondement de chacun des moyens soulevés par le requérant, ainsi que de tout moyen que le Conseil estime devoir soulever d’office, même si certains d’entre eux ne pourraient mener à une annulation plus complète qu’un moyen déjà déclaré fondé.

Par dérogation à l’alinéa 1^{er}, le Conseil peut se dispenser d’examiner un moyen qui requiert que soit posée une question préjudicielle.”.

JUSTIFICATION

Une partie significative des difficultés de réfection des actes annulés par le Conseil d’État provient de ce que la Haute Juridiction ne tranche pas forcément tous les moyens qui lui sont soumis dans les recours. Selon un formule classique, le Conseil d’État estime qu’il n’y a pas lieu à statuer sur des moyens qui ne peuvent pas entraîner une annulation plus large que celle à laquelle conduit le moyen qu’il reconnaît fondé.

En conséquence, l’autorité administrative ne sait pas précisément quelles corrections il convient d’apporter à l’acte pour qu’il soit purgé de tous vices.

Nr. 7 VAN MEVROUW GERKENS EN DE HEER VAN HECKE

Art. 13/2 (*nieuw*)**Een artikel 13/2 invoegen, luidende:**

“Art. 13/2. In artikel 70, § 1, vijfde lid, van dezelfde wetten worden tussen de woorden “omdat niet aan de in paragraaf 2 vastgestelde voorwaarden voldaan is,” en de woorden “dan wel omdat hij meent dat”, de woorden “of omdat de lijst geen enkele naam van het ondervertegenwoordigde geslacht bevat” ingevoegd.

VERANTWOORDING

Zie de verantwoording bij het amendement dat een artikel 13/1 invoegt.

Nr. 8 VAN MEVROUW GERKENS EN DE HEER VAN HECKE

Art. 5/1 (*nieuw*)**Een artikel 5/1 invoegen, luidende:**

“Art. 5/1. In dezelfde wetten, in titel I, hoofdstuk 2, wordt een artikel 16ter ingevoegd, luidende:

“Art. 16ter. Het arrest onderzoekt de gegrondheid van alle middelen die door de verzoeker zijn opgeworpen, alsook van elk middel dat de Raad meent ambtshalve te moeten opwerpen, ook wanneer daar middelen bij zijn die niet tot een ruimere nietigverklaring kunnen leiden dan een reeds gegrond verklaard middel.

In afwijking van het eerste lid, kan de Raad afzien van het onderzoek van een middel dat het stellen van een prejudiciële vraag vereist.”.

VERANTWOORDING

Een groot deel van de problemen bij het opnieuw opstellen van de door de Raad van State nietig verklaarde akten wordt veroorzaakt door het feit dat het Hoog Rechtscollege niet altijd oordeelt over alle middelen die bij het beroep worden ingezet. Er is een klassieke formule bij de Raad van State die zegt dat er geen uitspraak hoeft te worden gedaan over middelen die geen ruimere nietigverklaring kunnen meebrengen dan die welke volgt uit een reeds als gegrond erkend middel.

De administratieve overheid weet dus niet precies welke correcties er in de akte moeten worden aangebracht om alle gebreken recht te zetten.

Une solution à ce problème est d'imposer au Conseil d'État de trancher tous les moyens du recours. Ainsi, si l'acte est annulé, la juridiction aperçoit s'il est possible, ou non, de refaire l'acte annulé et dans l'affirmative, à quelle condition la réfection est possible. L'autorité est d'autant mieux éclairée si le Conseil d'État fait usage de son pouvoir d'indication ou de son pouvoir d'injonction.

Il convient cependant de laisser au Conseil d'État la possibilité de ne pas trancher des moyens qui nécessitent une longue instruction parce qu'ils requièrent que soit posée une question préjudicielle à une autre juridiction.

N° 9 DE MME GERKENS ET M. VAN HECKE

Art. 39

Compléter cet article par un nouvel alinéa, rédigé comme suit:

“L'article 1/1 entre en vigueur le premier jour du troisième mois qui suit la publication de la présente loi au Moniteur belge et cette entrée en vigueur ne peut, en outre, être antérieure à l'adoption de l'arrêté visé au dernier alinéa de l'article 1/1.”

JUSTIFICATION

Cfr. justification de l'amendement insérant un article 1/1.

N° 10 DE MME GERKENS ET M. VAN HECKE

Art. 39

Compléter cet article par un nouvel alinéa, rédigé comme suit:

“Le Roi détermine l'entrée en vigueur des articles 13/1 et 14, § 1^{er}, au plus tard le 1^{er} septembre 2015.”

JUSTIFICATION

Cfr. Justification de l'amendement insérant un article 13/1.

Muriel GERKENS (Ecolo-Groen)
Stefaan VAN HECKE (Ecolo-Groen)

Een oplossing hiervoor is de Raad van State te verplichten om over alle middelen van het beroep te oordelen. Wanneer de akte nietig verklaard is, kan de rechtbank dan zien of deze akte al dan niet opnieuw kan worden opgesteld en indien ja, welke voorwaarden daaraan verbonden zijn. Voor de overheid is de zaak nog duidelijker wanneer de Raad van State gebruik maakt van zijn aanwijzingsrecht of zijn injunctierecht.

Men dient de Raad van State wel de mogelijkheid te laten om niet te oordelen over middelen die een uitgebreid onderzoek vragen omdat daarover een prejudiciële vraag moet worden gesteld aan een ander gerecht.

Nr. 9 VAN MEVROUW GERKENS EN DE HEER VAN HECKE

Art. 39

Dit artikel aanvullen met een nieuw lid, luidende:

“Artikel 1/1 wet treedt in werking de eerste dag van de derde maand volgend op die waarop deze wet in het Belgisch Staatsblad wordt bekendgemaakt en die inwerkingtreding mag bovendien niet plaatshebben vóór de aanneming van het in het laatste lid van artikel 1/1 bedoelde besluit.”

VERANTWOORDING

Zie de verantwoording van het amendement waarbij artikel 1/1 wordt ingevoegd.

Nr. 10 VAN MEVROUW GERKENS EN DE HEER VAN HECKE

Art. 39

Dit artikel aanvullen met een nieuw lid, luidende:

“De Koning bepaalt de inwerkingtreding van de artikelen 13/1 en 14, § 1, uiterlijk 1 september 2015.”

VERANTWOORDING

Zie de verantwoording van het amendement waarbij artikel 13/1 wordt ingevoegd.