

BELGISCHE SENAAAT

ZITTING 2007-2008

4 JUNI 2008

Wetsvoorstel tot wijziging van de artikelen 187bis, 191bis en 194bis van het Gerechtelijk Wetboek met betrekking tot het statuut van de referendarissen bij het Hof van Cassatie

VERSLAG

NAMENS DE COMMISSIE VOOR
DE JUSTITIE
UITGEBRACHT DOOR
DE HEER **PROCUREUR**

SÉNAT DE BELGIQUE

SESSION DE 2007-2008

4 JUIN 2008

Proposition de loi modifiant les articles 187bis, 191bis et 194bis du Code judiciaire concernant le statut des référendaires près la Cour de cassation

RAPPORT

FAIT AU NOM DE LA COMMISSION
DE LA JUSTICE
PAR
M. **PROCUREUR**

Samenstelling van de commissie / Composition de la commission :

Voorzitter / Président : Patrik Vankrunkelsven.**Leden / Membres :**

CD&V - N-VA	Helga Stevens, Hugo Vandenberghe, Pol Van den Driessche, Tony Van Parys.
MR	Alain Courtois, Marie-Hélène Crombé-Berton, Christine Defraigne.
Open Vld Vlaams Belang PS SP.A-SPIRIT	Martine Taelman, Patrik Vankrunkelsven. Hugo Coveliers, Anke Van dermeersch. Christophe Collignon, Philippe Mahoux. Geert Lambert, Guy Swennen.
CDH Écolo	Vanessa Matz. Carine Russo.

Plaatsvervangers / Suppléants :

Dirk Claes, Sabine de Bethune, Nahima Lanjri, Els Schelfhout, Elke Tindemans.
Berni Collas, Alain Destexhe, Philippe Monfils, François Roelants du Vivier.
Roland Duchatelet, Marc Verwilghen, Paul Wille.
Yves Buysse, Jurgen Ceder, Joris Van Hauthem.
Sfia Bouarfa, Joëlle Kapompolé, Philippe Moureaux.
Johan Vande Lanotte, Myriam Vanlerberghe, André Van Nieuwerkerke.
Francis Delpérée, Jean-Paul Procureur.
José Daras, Josy Dubié.

*Zie :***Stukken van de Senaat :****4-606 - 2007/2008 :**

Nr. 1 : Wetsvoorstel van de heer Vandenberghe c.s.
Nr. 2 : Advies van de Hoge Raad voor de Justitie.
Nr. 3 : Amendementen.

*Voir :***Documents du Sénat :****4-606 - 2007/2008 :**

N° 1 : Proposition de loi de M. Vandenberghe et consorts.
N° 2 : Avis du Conseil supérieur de la Justice.
N° 3 : Amendements.

I. Inleiding

De commissie heeft dit wetsvoorstel besproken tijdens haar vergaderingen van 11 maart, 6, 20, 21 en 27 mei en 4 juni 2008, in aanwezigheid van de minister van Justitie.

II. Inleidende uiteenzetting door de heer Vandenberghe, hoofdindieners van het wetsvoorstel

Het wetsvoorstel strekt ertoe de derde toegangsweg tot de magistratuur open te stellen voor de referendarissen bij het Hof van Cassatie.

Het statuut van de referendarissen bij het Hof van Cassatie maakt het voorwerp uit van verschillende bepalingen van het Gerechtelijk Wetboek.

Het Gerechtelijk Wetboek regelt de loopbaan van de referendarissen bij het Hof van Cassatie echter niet op een wijze die voldoende verzekert dat zij kunnen overstappen naar andere functies in de rechterlijke orde waarin zij de ervaring, die zij hebben verworven in dienst van het Hof van Cassatie, ten nutte kunnen maken.

Aldus dienen zij voor de toegang tot de magistratuur zowel het mondeling als het schriftelijk examen af te leggen.

De referendarissen bij het Hof van Cassatie kunnen slechts worden benoemd na het slagen in een bijzonder veeleisend vergelijkend examen dat vergelijkbaar is met het examen inzake beroepsbekwaamheid, bedoeld in artikel 259bis-9, van het Gerechtelijk Wetboek.

Het examen dat toegang geeft tot het ambt van referendaris bij het Hof van Cassatie bestaat uit twee schriftelijke proeven gevolgd door een mondeling examen en een taalproef (zie bijvoorbeeld *Belgisch Staatsblad* 21 juni 2002).

Tevens mag niet uit het oog worden verloren dat de referendarissen bij het Hof van Cassatie slechts op proef worden benoemd. Het Hof kan het praktisch functioneren van zijn referendarissen gedurende drie jaar aan een bijzondere evaluatie onderwerpen. Slechts na een stage van drie jaar wordt de benoeming definitief, tenzij de Koning, op voorstel van de eerste voorzitter of van de procureur-generaal, anders beslist (art. 259terdecies Ger.W.).

Aldus staan het bijzonder veeleisende examen en de driejarige stageperiode garant voor een objectieve aanwerving van zeer bekwame medewerkers.

Men mag ook niet uit het oog verliezen dat het belangrijk is de referendarissen een loopbaanperspectief te bieden. Het is niet de bedoeling referendaris te blijven tot op het einde van zijn loopbaan.

I. Introduction

La commission a examiné la proposition de loi qui fait l'objet du présent rapport au cours de ses réunions des 11 mars, 6, 20, 21 et 27 mai et 4 juin 2008, en présence du ministre de la Justice.

II. Exposé introductif de M. Vandenberghe, auteur principal de la proposition de loi

La proposition de loi vise à ouvrir la troisième voie d'accès à la magistrature aux référendaires près la Cour de cassation.

Le statut des référendaires près la Cour de cassation fait l'objet de plusieurs dispositions du Code judiciaire.

Celui-ci n'organise cependant pas la carrière des référendaires près la Cour de cassation de manière à assurer suffisamment leur orientation vers d'autres fonctions au sein de l'ordre judiciaire, dans l'exercice desquelles ils pourront valoriser l'expérience acquise au service de la Cour de cassation.

Pour accéder à la magistrature, ils sont dès lors tenus de passer l'examen tant oral qu'écrit.

En effet, les référendaires près la Cour de cassation ne peuvent être nommés qu'après avoir déjà réussi un concours particulièrement exigeant, comparable à l'examen d'aptitude professionnelle visé à l'article 259bis-9 du Code judiciaire.

L'examen qui donne accès à la fonction de référendaire près la Cour de cassation consiste en deux épreuves écrites, suivies d'une épreuve orale et d'un examen linguistique (voir par exemple le *Moniteur belge* du 21 juin 2002).

Il ne faut, par ailleurs, pas perdre de vue que les référendaires près la Cour de cassation ne sont nommés qu'à l'essai. Durant trois années, la Cour peut évaluer spécifiquement la méthode de travail du référendaire. Ce n'est qu'à l'issue d'un stage de trois ans que le référendaire est nommé définitivement, à moins que le Roi, sur proposition du premier président ou du procureur général, n'en décide autrement (art. 259terdecies du Code judiciaire).

L'examen, particulièrement exigeant, et le stage de trois ans sont donc la garantie du recrutement objectif de collaborateurs très qualifiés.

Il ne faut pas non plus perdre de vue qu'il est important d'offrir une perspective de carrière aux référendaires. Il ne s'agit pas de rester référendaire jusqu'à la fin de sa carrière.

Dit voorstel strekt er dan ook toe de artikelen 187*bis*, 191*bis* en 194*bis* van het Gerechtelijk Wetboek, zoals ingevoegd door de wet van 7 april 2005, aan te vullen en te wijzigen, door respectievelijk de artikelen 2, 3 en 4 van het wetsvoorstel. Het voorziet in de mogelijkheid voor de referendarissen bij het Hof van Cassatie om, mits het slagen in een mondeling evaluatie-examen, in aanmerking te komen voor een benoeming in de magistratuur.

Het voorstel vereist een beroepservaring van ten minste twaalf jaar, hetzij de uitoefening gedurende twaalf jaar van het ambt van referendaris bij het Hof van Cassatie, hetzij de uitoefening gedurende zeven jaar van dit ambt in combinatie met een vijfjarige uitoefening van een functie die een gedegen kennis vereist van het recht.

De vereiste beroepservaring sluit qua duur aan bij hetgeen wordt voorzien in de te wijzigen artikelen 187 en volgende van het Gerechtelijk Wetboek., namelijk minstens gedurende twaalf jaar juridische functies hebben uitgeoefend (voor een benoeming in de zittende magistratuur).

Spreker is zich bewust van het feit dat voorliggend wetsvoorstel reeds verscheidene malen werd ingediend, maar steeds werd afgeblokt. De argumenten hiervoor waren volgens spreker echter niet pertinent. Dit verhindert de aanwerving van kwaliteit.

Er moet ook worden opgemerkt dat de referendarissen bij het Hof van Cassatie, anders dan de referendarissen bij het Grondwettelijk Hof (*cf.* artikel 34, § 1, van de bijzondere wet van 6 januari 1989 op het Arbitragehof) en de Raad van State (*cf.* de artikelen 69 tot 71 van de gecoördineerde wetten op de Raad van State), niet over de mogelijkheid beschikken om, na de uitoefening van hun ambt gedurende een aantal jaren, door te stromen naar andere ambten binnen het rechtscollege waaraan zij verbonden zijn.

III. Algemene bespreking

De heer Mahoux herinnert eraan dat het openstellen van de derde toegangsweg tot de magistratuur voor advocaten steunde op de lange praktijkervaring van de kandidaten. Hebben de referendarissen bij het Hof van Cassatie daadwerkelijke praktijkervaring?

Hij vraagt ook waarom er alleen voor referendarissen bij het Hof van Cassatie in een uitzonderingsstelsel moet worden voorzien om tot de magistratuur te worden toegelaten en waarom de overige categorieën die ook heel wat verdiensten hebben, buiten beschouwing worden gelaten. Hij denkt in het bijzonder aan de referendarissen bij het Grondwettelijk Hof of aan bepaalde federale ambtenaren.

Les articles 2, 3 et 4 de la proposition de loi en discussion visent ainsi à compléter et à modifier les articles 187*bis*, 191*bis* et 194*bis*, tels qu'ils ont été introduits dans le Code judiciaire par la loi du 7 avril 2005. Cette proposition prévoit la possibilité pour les référendaires près la Cour de cassation d'entrer en ligne de compte pour une nomination dans la magistrature, moyennant la réussite d'un examen oral d'évaluation.

En vertu des dispositions proposées, une expérience professionnelle d'au moins 12 ans serait requise, soit l'exercice durant 12 ans de la fonction de référendaire près la Cour de cassation, soit l'exercice durant 7 ans de cette fonction en combinaison avec l'exercice pendant 5 ans d'une fonction qui exige une connaissance approfondie du droit.

L'expérience professionnelle requise correspond, quant à la durée, à celle qui est prévue aux articles 187 et suivants du Code judiciaire à modifier : avoir exercé pendant douze ans au moins des fonctions juridiques (pour une nomination à la magistrature assise).

L'intervenant se rend bien compte que la proposition de loi à l'examen a déjà été déposée à plusieurs reprises, mais qu'elle a chaque fois fait l'objet d'un blocage. Il estime cependant que les arguments opposés n'étaient pas pertinents. Il est aussi fait obstacle à un recrutement de qualité.

Pourtant, les référendaires près la Cour de cassation, à l'inverse de ceux de la Cour constitutionnelle (*cf.* article 34, § 1^{er}, de la loi spéciale du 6 janvier 1989 sur la Cour d'arbitrage) et du Conseil d'État (*cf.* articles 69 à 71 des lois coordonnées sur le Conseil d'État), n'ont pas la possibilité d'accéder, après l'exercice de leur profession durant un certain nombre d'années, à d'autres fonctions au sein de la juridiction à laquelle ils appartiennent.

III. Discussion générale

M. Mahoux rappelle que la création de la troisième voie d'accès à la magistrature pour les avocats a été justifiée par la longue expérience de terrain dont les candidats disposaient. Les référendaires à la Cour de cassation bénéficient-ils d'une véritable expérience de terrain?

Il demande par ailleurs pourquoi prévoir un régime d'exception d'accès à la magistrature pour les seuls référendaires à la Cour de cassation et pas pour d'autres catégories de personnes dont les mérites sont également importants. Il pense notamment aux référendaires à la Cour constitutionnelle ou à certains fonctionnaires fédéraux.

De heer Vandenberghe antwoordt dat de situatie van de referendarissen bij het Hof van Cassatie niet vergelijkbaar is met deze van bijvoorbeeld de advocatuur, aangezien de referendarissen bij het Hof van Cassatie reeds examens hebben afgelegd die bijzonder veeleisend zijn en vergelijkbaar met het examen inzake beroepsbekwaamheid.

Wat de praktijkervaring betreft, onderlijnt spreker dat het voorstel een beroepservaring van ten minste twaalf jaar vereist, hetzij de uitoefening gedurende twaalf jaar van het ambt van referendaris bij het Hof van Cassatie, hetzij de uitoefening van dit ambt gedurende zeven jaar in combinatie met een vijfjarige uitoefening van een functie die een gedegen kennis vereist van het recht. Spreker is aldus van oordeel dat de referendarissen voldoende praktijkervaring bezitten.

Spreker verwijst naar de referendarissen bij het Grondwettelijk Hof of bij het Europees Hof van justitie die wel over de mogelijkheid beschikken door te stromen naar andere ambten binnen hun rechtscollege. Aan de referendarissen bij het Hof van Cassatie worden daarentegen geen loopbaanperspectieven geboden. Bovendien brengen de jonge referendarissen een zekere dynamiek aan in het rechtsdenken.

De minister kan ten gronde instemmen met het wetsvoorstel. Men moet wel duidelijk het onderscheid aangeven tussen de referendarissen bij het Hof van Cassatie en de parketjuristen, zodat deze laatsten de schending van het gelijkheidsbeginsel niet zouden kunnen inroepen.

Verder kan het niet de bedoeling zijn van voorliggende bepaling dat de referendarissen de toegang zouden krijgen tot het ambt van raadsheer bij het Hof van Cassatie.

De heer Vandenberghe bevestigt dat dit is uitgesloten.

De minister heeft voor het overige weinig substantiële opmerkingen. Misschien zou het niet slecht zijn over dit wetsvoorstel het advies van de Hoge Raad voor de Justitie in te winnen, die ter zake bevoegd is. Bovendien is de Hoge Raad voor de Justitie bezig met de evaluatie van de toegangsvoorwaarden tot de magistratuur.

De heer Swennen vraagt of het risico niet bestaat dat de specifieke regeling voor de referendarissen bij het Hof van Cassatie ook andere referendarissen zal inspireren, die dan een gelijkaardige regeling zullen opeisen.

De heer Vandenberghe antwoordt dat de referendarissen bij het Hof van Cassatie zich in een specifieke situatie bevinden. De benoemingsvoorwaarden van een referendaris bij het Hof van Cassatie zijn immers veel strenger. Zo wordt ook een onderscheid gemaakt

M. Vandenberghe répond que la situation des référendaires près la Cour de cassation n'est pas comparable à celle des avocats, par exemple, étant donné que les référendaires près la Cour de cassation ont déjà passé des examens particulièrement exigeants, que l'on peut comparer à l'examen d'aptitude professionnelle.

En ce qui concerne l'expérience pratique, l'intervenant souligne qu'aux termes de la proposition, une expérience professionnelle d'au moins 12 ans serait requise, soit l'exercice durant 12 ans de la fonction de référendaire près la Cour de cassation, soit l'exercice durant 7 ans de cette fonction en combinaison avec l'exercice pendant 5 ans d'une fonction qui exige une connaissance approfondie du droit. Aussi l'intervenant estime-t-il que les référendaires disposent d'une expérience pratique suffisante.

Il renvoie aux référendaires près la Cour constitutionnelle ou près la Cour européenne de justice qui, eux, ont la possibilité d'évoluer vers d'autres fonctions au sein de leur juridiction. En revanche, les référendaires près la Cour de cassation n'ont aucune perspective de carrière. De plus, les jeunes référendaires génèrent une certaine dynamique dans la pensée juridique.

Le ministre peut se rallier sur le fond à la proposition de loi, mais il estime qu'il faudra préciser la distinction entre les référendaires près la Cour de cassation et les juristes de parquet afin que ces derniers ne puissent pas invoquer la violation du principe d'égalité.

Par ailleurs, l'objectif de la disposition proposée ne saurait être de donner aux référendaires l'accès à la fonction de conseiller près la Cour de cassation.

M. Vandenberghe confirme qu'il n'en est pas question.

Le ministre n'a, pour le reste, guère de remarques substantielles à formuler. Peut-être serait-il bon de soumettre la proposition de loi à l'avis du Conseil supérieur de la Justice, qui est compétent en la matière. De plus, ce dernier s'occupe de l'évaluation des conditions d'accès à la magistrature.

M. Swennen demande si le régime spécifique prévu pour les référendaires près la Cour de cassation ne risque pas d'amener d'autres référendaires à revendiquer un régime analogue.

M. Vandenberghe répond que les référendaires près la Cour de cassation se trouvent dans une situation spécifique. En effet, leurs conditions de nomination sont beaucoup plus sévères. Ainsi, il existe aussi une

tussen de advocaten en de advocaten bij het Hof van Cassatie.

De heer Mahoux denkt dat het veranderen van het statuut van de referendarissen bij het Hof van Cassatie onvermijdelijk gevolgen heeft voor het statuut van de referendarissen bij het Grondwettelijk Hof. Het statuut van de referendarissen bij het Hof van Cassatie veranderen is geen onbeduidende kwestie. Onrechtstreeks duikt hiermee ook het probleem van de verhoudingen tussen het Hof van Cassatie en het Grondwettelijk Hof op.

De heer Vandenberghe blijft erbij dat het oneerlijk is dat de referendarissen bij het Hof van Cassatie alle examens opnieuw moeten doen voor de toegang tot de magistratuur. De Raad van State dient auditeurs en adjunct auditeurs steeds voor als staatsraden, terwijl de referendarissen geen enkele loopbaanperspectief krijgen.

Mevrouw Taelman verwijst naar de toelichting bij het wetsvoorstel, die stelt dat de indieners zich hebben laten inspireren door de mogelijkheden van de referendarissen bij het Grondwettelijk Hof. Misschien is het goed de Hoge Raad voor de Justitie te horen, al was het uit beleefdheid. Misschien bestaan er nog andere onregelmatigheden in de toegang tot de magistratuur.

De heer Vandenberghe heeft bezwaar tegen het aanwenden van hoorzittingen als verdragingsmanoeuvre. Het probleem bestaat dat de loopbaan als referendaris bij het Hof van Cassatie niet in aanmerking wordt genomen. Spreker kan wel instemmen met het horen van het standpunt van de Hoge Raad voor de Justitie.

De heer Vankrunkelsven besluit dat de Hoge Raad voor de Justitie, als instituut bij uitstek voor opleiding en benoeming van magistraten, zal worden gevraagd een advies te geven over het specifieke probleem van de referendarissen bij het Hof van Cassatie.

De verenigde Advies- en Onderzoekscommissie heeft op 10 april 2008 een advies uitgebracht over het voorliggende wetsvoorstel (zie stuk Senaat, nr. 4-606/2).

De heer Vankrunkelsven verwijst naar de bemerking van de Hoge Raad voor de Justitie die vreest dat referendarissen bij het Hof van Cassatie te weinig contact hebben met de rechtzoekende.

De heer Vandenberghe meent dat men ook op het Hof van Cassatie contact heeft met de rechtzoekende. Er zijn immers veel cassatieberoepen in strafzaken. De idee dat men wereldvreemd is op het Hof van Cassatie is niet juist. Spreker verwijst ook naar de wil van actualisering van de gerechtelijke bijstand bij het Hof.

distinction entre les avocats et les avocats près la Cour de cassation.

M. Mahoux pense qu'une modification du statut des référendaires à la Cour de cassation a inévitablement des effets sur le statut des référendaires à la Cour constitutionnelle. Changer le statut des référendaires à la Cour de cassation n'est pas une question anodine. De façon indirecte, cela pose aussi la question des relations entre la Cour de cassation et la Cour constitutionnelle.

M. Vandenberghe maintient qu'il n'est pas honnête d'exiger des référendaires près la Cour de cassation qu'ils représentent tous les examens pour avoir accès la magistrature. Ce sont toujours des auditeurs et des auditeurs adjoints que le Conseil d'État propose comme conseillers d'État alors que les référendaires ne se voient offrir aucune perspective de carrière.

Mme Taelman renvoie aux développements de la proposition de loi, dans lesquels les auteurs déclarent s'être inspirés des possibilités dont disposent les référendaires près la Cour constitutionnelle. Il serait peut-être judicieux de consulter le Conseil supérieur de la Justice, ne fût-ce que par correction. Peut-être y a-t-il encore d'autres irrégularités dans les modalités d'accès à la magistrature.

M. Vandenberghe s'oppose au recours à des auditions à des fins dilatoires. Le problème est que la carrière en tant que référendaire près la Cour de cassation n'est pas prise en considération. Toutefois, l'intervenant se déclare d'accord pour que l'on sollicite l'avis du Conseil supérieur de la Justice.

M. Vankrunkelsven en conclut que le Conseil supérieur de la Justice, qui est l'institution par excellence chargée des questions de formation et de nomination des magistrats, sera prié de formuler un avis sur le problème spécifique des référendaires près la Cour de cassation.

Le 10 avril 2008, la Commission d'avis et d'enquête réunie a émis un avis sur la proposition de loi à l'examen (voir doc. Sénat, n° 4-606/2).

M. Vankrunkelsven renvoie à la remarque formulée par le Conseil supérieur de la Justice, qui craint que les référendaires près la Cour de cassation n'aient pas assez de contacts avec le justiciable.

M. Vandenberghe estime qu'à la Cour de cassation aussi, on a des contacts avec le justiciable. En effet, il y a beaucoup de pourvois en cassation en matière pénale. Il serait faux de croire qu'à la Cour de cassation, on soit déconnecté de la réalité. L'intervenant renvoie aussi à la volonté d'actualiser l'aide juridique au sein de la Cour.

De heer Mahoux verklaart dat de gemaakte opmerkingen hem gerechtvaardigd lijken. De deskundigheid inzake juridische kennis wordt hier niet ter discussie gesteld. Wel wordt er nagegaan of de kandidaat bekwaam is om rechter te worden bij om het even welk hof of om het even welke rechtbank. Verwijzen naar de kennis van het recht mag immers niet allesoverheersend zijn.

Meer algemeen merkt spreker op dat men een reeks wegen probeert open te stellen die toegang geven tot de magistratuur. Men gaat daarin nog verder door het feit in overweging te nemen dat men gedurende vijf jaar een functie heeft uitgeoefend die een grondige kennis van het recht vereist. Dat biedt allerlei zo niet onbeperkte dan toch niet afgebakende mogelijkheden.

De heer Vankrunkelsven verwijst ook naar de brief van 24 april 2008 van het Hof van Cassatie waarbij het Hof vraagt gehoord te mogen worden over bovenvermeld wetsvoorstel.

De heer Vandenberghe stipt aan dat het wetsvoorstel tegemoet komt aan de bekommernis van het Hof van Cassatie dat de aanwerving van goede referendarissen in het gedrang zou komen omdat men hen te weinig perspectieven biedt. Het wetsvoorstel biedt inderdaad een bijkomende toegangsweg tot de magistratuur, maar de waarborgen worden voldoende uitgelijnd. De examens bij het Hof van Cassatie zijn streng en enkel kwaliteitsvolle juristen zullen slagen.

Het is een politieke keuze het toepassingsgebied van het wetsvoorstel al dan niet uit te breiden tot de referendarissen bij het Grondwettelijk Hof.

*
* *

De commissie heeft op 20 mei 2008 een hoorzitting gehouden met vertegenwoordigers van het Hof van Cassatie.

IV. Hoorzitting met de heer Ghislain Londers, eerste voorzitter van het Hof van Cassatie en de heer Jean-François Leclercq, procureur-generaal bij dat Hof

De heer Londers verklaart dat dit onderwerp hem na aan het hart ligt. Uit cijfers blijkt immers dat men er de afgelopen tien jaar in geslaagd is om de achterstand bij het Hof van Cassatie weg te werken en de duur van de procedure te verkorten. Spreker is ervan overtuigd dat dit onder andere te danken is aan de referendarissen die een erg belangrijke rol spelen. In tegenstelling tot de overige rechtbanken is het Hof van Cassatie nooit vragende partij geweest om de personeelsformaties van de magistraten uit te breiden omdat hierdoor geraakt kan worden aan de eenheid in de rechtspraak. Toch is het duidelijk dat het aantal rechtszaken verder

M. Mahoux déclare que les observations qui viennent d'être formulées lui paraissent justifiées. On ne discute pas ici de compétences en termes de connaissances juridiques, mais de la vérification de l'aptitude à exercer, dans quelque cour ou tribunal que ce soit, la fonction de juge. La référence à la connaissance du droit ne peut en effet pas être exclusive.

De façon plus générale, l'orateur observe que l'on est en train d'ouvrir une série de pistes permettant d'accéder à la magistrature. On va encore plus loin en visant le fait d'avoir exercé pendant cinq ans une fonction qui nécessite une connaissance approfondie du droit, ce qui ouvre des voies, sinon illimitées, à tout le moins non définies.

M. Vankrunkelsven renvoie également à la lettre du 24 avril 2008 de la Cour de cassation dans laquelle celle-ci demande à être entendue sur la proposition de loi à l'examen.

M. Vandenberghe souligne que la proposition de loi rencontre la préoccupation de la Cour de cassation, qui estime que le recrutement de bons référendaires serait menacé parce qu'on leur offre trop peu de perspectives. Ladite proposition offre en effet une voie d'accès supplémentaire à la magistrature, mais les garanties sont suffisamment profilées. Les examens à la Cour de cassation sont exigeants et seuls des juristes de qualité les passeront avec succès.

Étendre ou non le champ d'application de la proposition de loi aux référendaires près la Cour constitutionnelle relève d'un choix politique.

*
* *

Le 20 mai 2008, la commission a organisé une audition de représentants de la Cour de cassation.

IV. Audition de M. Ghislain Londers, premier président de la Cour de cassation et de M. Jean-François Leclercq, procureur général près cette Cour

M. Londers déclare qu'il s'agit d'un sujet qui lui tient fort à cœur. En effet, s'il apparaît des chiffres que l'on est parvenu ces dix dernières années à résorber l'arriéré existant à la Cour de cassation et à réduire la durée de la procédure, l'orateur est convaincu que c'est entre autres grâce à l'intervention des référendaires, qui jouent un rôle très important. Contrairement à d'autres juridictions, la Cour de cassation n'a jamais été demanderesse d'une extension des cadres au niveau des magistrats, qui compliquerait la surveillance de l'unité de la jurisprudence. Cependant, il est clair que le nombre d'affaires continue à augmenter, et que cette

toeneemt. Als de personeelsformaties niet uitgebreid worden, dan moet dat gecompenseerd worden en dat kan via de referendarissen.

Bovendien is het bijvoorbeeld ook zo dat, hoewel de eerste kamer van het Hof van Cassatie een aanzienlijk aantal onderwerpen behandelt, gaande van verkeersongevallen tot het mededingingsrecht, contractuele zaken, contractuele en buitencontractuele aansprakelijkheid, intellectuele rechten, fiscaal recht ..., zij hiervoor maar zes magistraten per taalrol heeft. In tijden waarin specialisatie belangrijk is en de wetgeving en de juridische relaties alsmaar ingewikkelder worden, wordt specialisatie voor de magistraten bij het Hof van Cassatie een moeilijk haalbare kaart. Het Hof probeert dus via de referendarissen die specialisatie in te voeren.

Een volgend, beslissend element, is dat de referendarissen bij het Hof van Cassatie allen uitstekende juristen zijn van uitzonderlijke kwaliteit. Zij blikken meestal terug op een mooie universitaire carrière en hebben soms zelfs gedoctoreerd. Aldus staan zij veel dichterbij de recente evoluties op het vlak van rechtspraak, rechtsleer en wetgeving. Spreker vindt dat de referendarissen een zeer belangrijke rol spelen omdat zij als het ware nieuwe ontwikkelingen in het recht introduceren op het Hof van Cassatie.

Het spreekt vanzelf dat de referendarissen pas op het Hof van Cassatie kunnen worden tewerkgesteld na een zeer strenge selectie, in de vorm van een selectieproef. Bovendien moeten de referendarissen bij het Hof van Cassatie tweetalig zijn en een taalexamen afleggen. Verder treden zij slechts in functie na een effectieve proefperiode van niet minder dan 3 jaar.

Helaas kunnen de referendarissen bij het Hof van Cassatie geen volledige loopbaan doorlopen op het Hof van Cassatie. Het is trouwens niet de bedoeling dat de referendarissen tot de pensioenleeftijd op het Hof van Cassatie zouden blijven. Dan immers zou het grote voordeel van de introductie van nieuwe rechtsontwikkelingen verdwijnen. Een zekere rotatie is nodig.

Wil men de carrière van referendaris bij het Hof van Cassatie echter aantrekkelijk maken, dan zit er niets anders op dan hen het perspectief te bieden van toegang tot de magistratuur. Indien dit niet gebeurt, zullen heel waardevolle kandidaten ongetwijfeld afhaken.

Spreker meent dat het om een win-win situatie gaat, aangezien de referendarissen heel wat kunnen bijbrengen aan de magistratuur. Vooreerst gaat het om kwalitatief hoogstaande medewerkers. Op vraag van de HRJ nemen zij deel aan of geven zij opleidingen aan magistraten of magistraten in vorming.

absence d'extension des cadres doit être compensée. Elle peut l'être par la voie des référendaires.

En outre, si l'on prend en considération que, par exemple, la première chambre de la Cour de cassation traite un nombre considérable de matières, allant de l'accident de la route au droit de la concurrence, en passant par la matière contractuelle, la responsabilité contractuelle et extra-contractuelle, les droits intellectuels, le droit fiscal, elle le fait avec six magistrats de chaque rôle linguistique. A une époque où existe une demande de spécialisation, où la législation et les relations juridiques deviennent de plus en plus compliquées, la spécialisation au niveau des magistrats de la Cour de cassation devient de plus en plus difficile à réaliser. La Cour essaie donc, par la voie de ses référendaires, d'introduire cette spécialisation.

Un autre élément décisif réside dans le fait que les référendaires près la Cour de cassation sont tous d'excellents juristes, de qualité exceptionnelle. La plupart du temps, ils peuvent se prévaloir d'une belle carrière universitaire et certains d'entre eux ont même passé un doctorat. Ils suivent donc de beaucoup plus près les évolutions récentes de la jurisprudence, de la doctrine et de la législation. L'intervenant trouve que les référendaires jouent un rôle très important parce qu'ils créent, pour ainsi dire, de nouveaux courants de droit au sein de la Cour de cassation.

Il va de soi que les référendaires près la Cour de cassation ne peuvent être engagés qu'à l'issue d'une sélection très sévère, sous la forme d'une épreuve de sélection. En outre, les référendaires près la Cour de cassation doivent être bilingues et réussir un examen linguistique. D'autre part, ils n'entrent en fonction qu'après une période d'essai effective de pas moins de 3 ans.

Malheureusement, les référendaires près la Cour de cassation ne peuvent pas y faire une carrière complète. D'ailleurs, il n'est pas question que les référendaires restent à la Cour de cassation jusqu'à l'âge de la retraite. On perdrait en effet tout le bénéfice de la création de nouveaux courants de droit. Une certaine rotation est indispensable.

Mais la seule manière de rendre la carrière des référendaires près la Cour de cassation plus attractive, est de leur offrir la perspective d'un accès à la magistrature, sans quoi il est certain que des candidats de très grande valeur se désisteront.

L'intervenant estime que tout le monde en sortira gagnant, puisque les référendaires peuvent apporter une contribution non négligeable à la magistrature. Il s'agit avant tout de collaborateurs de très grande qualité. À la demande du CSJ, ils participent aux formations de magistrats ou de futurs magistrats.

Op het Hof van Cassatie leren de referendarissen de pathologie van de rechtspraak. Zij zien duidelijk wat er in een bepaald dossier kan verkeerd lopen.

Verder krijgen zij op het hof van Cassatie de nodige opleiding en staan zij permanent in dialoog met de raadsheer-verslaggever voor wie zij werkzaam zijn.

Justitie heeft geïnvesteerd in de referendarissen; het heeft dan ook geen zin deze investering verloren te laten gaan voor het geheel van de magistratuur.

Het argument dat geen uitzondering dient te worden gemaakt voor de referendarissen bij het Hof van Cassatie gaat volgens spreker niet op. De situatie van referendarissen bij de hoven van beroep en parketjuristen is immers niet vergelijkbaar. Inhoudelijk gaat het om verschillende functies. Bij de instelling van de referendarissen bij het Hof van Cassatie had men deze misschien beter, zoals in Nederland, wetenschappelijke medewerkers genoemd. Dan zou ten minste het terminologische probleem, waarbij men gaat vergelijken met andere referendarissen, zich niet voordoen.

Spreker besluit dat het Hof van Cassatie zelf aandringt op de mogelijkheid voor de referendarissen bij het Hof van Cassatie om op een vlotte manier te kunnen overschakelen naar de magistratuur. Het Hof van Cassatie, maar ook de gemeenschap via de federale overheidsdienst Justitie, heeft geïnvesteerd in de referendarissen en deze investering mag niet verloren gaan voor de magistratuur. Het is de bedoeling aan de referendarissen bij het Hof van Cassatie een mooi perspectief te kunnen bieden.

Naar de minister van Justitie toe, stipt spreker aan dat de wet bepaalt dat er minimum 5 en maximum 30 referendarissen zijn bij het Hof van Cassatie. De minister bepaalt het aantal bij ministerieel besluit. Op 9 februari 2001 werd het aantal aldus bepaald op 15. Er zijn echter nooit 15 referendarissen, aangezien bepaalde referendarissen vertrekken en nog niet zijn vervangen, of anderen wettelijk afwezig zijn. Als men de in het verleden geboekte resultaten wil consolideren, rekening houdend met een stijging van het aantal zaken en van de complexiteit van de omgeving waarbinnen het Hof werkt, lijkt het absoluut noodzakelijk dat het aantal referendarissen wordt verhoogd. Ook wanneer uitzonderlijke magistraten met pensioen gaan, zou men een verhoogde mankracht op het niveau van de referendarissen, vlotter kunnen bewerkstelligen. De toekomst ligt niet bij de uitbreiding van de kaders, maar wel bij beter gevormd en talrijker ondersteunend personeel. En dit geldt niet alleen voor het Hof van Cassatie.

Het is dus belangrijk de carrière van de referendarissen bij het Hof van Cassatie zo aantrekkelijk mogelijk te maken, waartoe de afvloei naar de magistratuur op natuurlijke wijze behoort.

À la Cour de cassation, les référendaires apprennent la « pathologie » de la jurisprudence. Ils diagnostiquent clairement les lacunes d'un dossier déterminé.

De plus, la Cour leur permet d'acquérir la formation nécessaire et ils sont constamment en contact avec le conseiller-rapporteur pour lequel ils travaillent.

La justice a investi dans les référendaires; il serait donc absurde de faire perdre cet investissement à l'ensemble de la magistrature.

L'orateur estime non pertinent l'argument selon lequel il n'y a pas lieu d'établir une exception pour les référendaires près la Cour de cassation. En effet, la situation des référendaires près les cours d'appel et des juristes de parquet n'est pas comparable. Ces fonctions sont différentes sur le plan du contenu. Lors de la création de la fonction de référendaire près la Cour de cassation, il aurait peut-être mieux valu les appeler « collaborateurs scientifiques », comme aux Pays-Bas. De cette façon, on aurait au moins évité le problème de terminologie qui incite à les comparer à d'autres référendaires.

En conclusion, l'orateur souligne que la Cour de cassation demande elle-même avec insistance que l'on permette aux référendaires près la Cour de cassation d'accéder facilement à la magistrature. La Cour de cassation, mais aussi la collectivité, par l'intermédiaire du Service public fédéral Justice, ont investi dans les référendaires, et il ne faudrait que cet investissement soit perdu pour la magistrature. On doit pouvoir offrir de belles perspectives aux référendaires près la Cour de cassation.

L'auteur relève à l'intention du ministre que la loi prévoit pour la Cour de cassation un minimum de 5 et un maximum de 30 référendaires. Le ministre en détermine le nombre par arrêté ministériel. Le 9 février 2001, le nombre a ainsi été fixé à 15. Il n'y a toutefois jamais 15 référendaires en fonction, puisque certains d'entre eux sont partis et n'ont pas encore été remplacés et que d'autres sont en congé légal. Pour consolider les résultats déjà enregistrés dans le passé, il paraît absolument nécessaire, compte tenu de l'augmentation du nombre d'affaires et de la complexité de l'environnement de travail de la Cour, d'augmenter le nombre de référendaires. De même, lorsque des magistrats d'exception partent à la retraite, on pourrait faciliter l'accroissement des effectifs au niveau des référendaires. L'avenir n'est pas à l'extension des cadres mais plutôt à la mise en place d'un personnel d'encadrement mieux formé et plus nombreux. Et ceci ne vaut pas seulement pour la Cour de cassation.

Il est donc essentiel de rendre la carrière des référendaires près la Cour de cassation aussi attractive que possible, et un des moyens d'y arriver est naturellement de leur ouvrir la voie à la magistrature.

De heer Mahoux vraagt of een academisch traject op dezelfde wijze toegang tot de magistratuur zou kunnen verlenen.

De heer Londers antwoordt dat hij er persoonlijk van overtuigd is dat dit niet kan. Zoals hij heeft aangegeven, hebben referendarissen tijdens hun loopbaan een heel specifieke opleiding gekregen. Zij staan dicht bij de gerechtelijke praktijk, en hebben de gerechtelijke «pathologie» leren kennen. Bij het Hof van Cassatie werken zij dag in dag uit met heel ervaren magistraten. Bovenal heeft het gerecht geïnvesteerd in deze referendarissen. Waarom zou men deze investering laten teloorgaan, in plaats van haar te gebruiken ten gunste van de Belgische magistratuur in het algemeen?

De heer Leclercq voegt eraan toe dat een voordeel van een aantal referendarissen is dat zij naast hun opleiding bij het Hof van Cassatie, ook nog een academische activiteit uitoefenen. Hun bekwaamheid wordt zo hoog geacht dat sommigen het Hof verlaten om voltijds in een academisch milieu te gaan werken.

De bijstand van referendarissen is heel belangrijk om zaken voor te bereiden. Het parket bij het Hof van Cassatie, moet in de eerste plaats conclusies formuleren in alle zaken. Het heeft echter ook een aantal minder bekende activiteiten. Zo past spreker sinds een jaar bijna systematisch artikel 400 van het Gerechtelijk Wetboek toe, dat voorziet in het toezicht op de parketten-generaal bij de hoven van beroep. Een dergelijke activiteit heeft slechts zin indien het Hof voor andere activiteiten, zoals het voorbereiden van conclusies, studies, enz., kan worden bijgestaan door bekwaam personeel. Spreker benadrukt dat referendarissen werk van hoge kwaliteit verrichten, en dat hen, met het oog op een degelijk wervingsbeleid, de mogelijkheid moet worden gegeven andere activiteiten uit te oefenen.

De heer Delpérée is het hiermee eens, en is zeer gehecht aan het rotatiesysteem.

Hij haalt het voorbeeld aan van het Hof van Justitie van de Europese Gemeenschappen, waar de referendarissen hun loopbaan niet in deze functie beëindigen. Bij het instellen van een rotatiesysteem moet men echter met twee zaken rekening houden. Ten eerste moet men voorkomen dat referendarissen een statuut krijgen die hen aanzet om in hun functie te blijven. Ten tweede moeten er uitwegen voorhanden zijn.

De heer Vandenberghe verwijst naar de reeds aangehaalde argumenten die het voorliggend wetsvoorstel inspireren. Het is belangrijk dat het Hof van Cassatie wordt bijgestaan door jongere generaties, die goed op de hoogte zijn van de nieuwe inzichten in het rechtsonderwijs en in de rechtsleer. Interessante ideeën, zo ook in het EHRM te Straatsburg, worden vaak

M. Mahoux demande si le parcours académique pourrait donner accès de la même manière à la magistrature.

M. Londers répond qu'il est personnellement convaincu que non. Comme il l'a indiqué, les référendaires ont reçu, à l'occasion de leur carrière, une formation tout à fait particulière. Ils sont proches de la pratique judiciaire, et apprennent à connaître la «pathologie» judiciaire. À la Cour de cassation, ils travaillent au jour le jour avec des magistrats très chevronnés. Et surtout, la justice a investi dans ces référendaires. Pourquoi faire perdre l'avantage de cet investissement, au lieu de l'utiliser au profit de la magistrature en général en Belgique?

M. Leclercq ajoute qu'un certain nombre de référendaires ont, outre l'avantage de la formation à la Cour de cassation, une activité académique. La reconnaissance de leur valeur est telle qu'un certain nombre d'entre eux quittent la Cour pour exercer une activité à temps plein dans le milieu académique.

L'assistance des référendaires est très importante pour la préparation des affaires. En ce qui concerne le parquet près la Cour de cassation, son activité principale est de donner des conclusions dans toutes les affaires. Cependant, il a aussi d'autres activités moins connues. Ainsi, depuis un an, l'orateur a mis en place une application quasiment systématique de l'article 400 du Code judiciaire, qui prévoit la surveillance des parquets généraux près les cours d'appel. Une telle activité n'a de sens que dans la mesure où, pour d'autres activités, comme la préparation de conclusions, d'études ..., la Cour peut bénéficier de l'assistance d'un personnel de qualité. L'orateur souligne la qualité du travail des référendaires, et l'intérêt qu'il y a, dans la perspective d'un bon recrutement, à leur permettre une ouverture vers d'autres activités.

M. Delpérée se rallie à ce qui vient d'être dit, et se déclare très attaché au système du roulement.

Il cite, à titre d'exemple, le cas de la Cour de justice des Communautés européennes, où il existe des référendaires, mais ceux-ci ne terminent pas leur carrière à ce poste. Cependant, si l'on s'inscrit dans cette logique de roulement, il faut tenir compte de deux conséquences. La première est qu'il faut éviter de donner aux référendaires un statut qui incite à la permanence. La seconde est qu'il faut prévoir une porte de sortie.

M. Vandenberghe renvoie aux arguments déjà invoqués, qui ont inspiré les auteurs de la proposition de loi à l'examen. Il importe que la Cour de cassation puisse compter sur l'apport des dernières générations, qui connaissent très bien les nouvelles idées véhiculées dans l'enseignement du droit et dans la doctrine. Des idées intéressantes, au sein de la C.E.D.H. de

door de jonge generaties ingeleid, omdat zij niet conformistisch *a priori* redeneren. Een voldoende rotatie is dus belangrijk bij de referendarissen. Als men de referendarissen geen interessante perspectieven biedt, riskeert de investering van de samenleving verloren te gaan.

De heer Vankrunkelsven verwijst naar het argument, ook van de HRJ, dat een magistraat de vaardigheid moet bezitten van inlevingsvermogen en contact met de rechtzoekende. Zijn de referendarissen niet eerder bezig met technische zaken, waardoor ze onvoldoende ervaring zouden hebben op het vlak van de interactie met een grote hoeveelheid rechtzoekenden?

De heer Londers antwoordt dat de referendarissen niet in abstracto moeten worden beoordeeld. Het gaat om personen die reeds een zeker beroepsverleden hebben, zoals advocaat of assistent aan de universiteit. Er is dus geen verschil met de advocaat die na het beroepsbekwaamheidsexamen in de magistratuur belandt of met de gerechtelijke stagiairs.

Verder is het in discussie treden met de raadsheer- verslaggever een belangrijk aspect van het werk van de referendaris bij het Hof van Cassatie. Het hiërarchisch verband op het Hof van Cassatie is zeer sterk verdund, en de raadsheren, advocaten-generaal en medewerkers gaan als gelijken met elkaar om. Werken op het Hof van Cassatie staat niet gelijk met wereldvreemdheid. Er is wel geen rechtstreeks contact met de rechtzoekende.

De heer Delpérée vindt de argumentatie van de Hoge Raad voor de Justitie op dit punt heel zwak, omdat andere kandidaten, die meedoen aan examens, zich in precies dezelfde toestand kunnen bevinden. Hij denkt bijvoorbeeld aan alle advocaten die slechts met schriftelijke procedures bezig zijn.

De heer Londers geeft het voorbeeld van een advocaat die in een zakenkantoor werkt, en wiens activiteiten zich beperken tot raadgevingen of het opstellen van contracten.

De heer Vandenberghe verwijst naar zijn vorige uiteenzettingen waarbij hij de verdiensten van voorliggend wetsvoorstel heeft toegelicht en naar de hoorzitting met het Hof van Cassatie. De principiële politieke vraag die in voorliggend voorstel aan bod komt is rekening te houden met de vorige examens en de verdiensten van de referendarissen bij het Hof van Cassatie naar een eventuele overstap naar de magistratuur.

Strasbourg, par exemple, sont souvent issues des jeunes générations, parce que celles-ci ne raisonnent pas *a priori* de façon conformiste. D'où l'importance d'une rotation suffisante des référendaires. Si l'on n'offre pas de perspectives intéressantes aux référendaires, l'investissement de la société risque d'être perdu.

M. Vankrunkelsven renvoie à l'argument, qui est également celui du CSJ, selon lequel un magistrat doit pouvoir faire preuve d'empathie et avoir le contact facile avec le justiciable. Les référendaires ne s'occupent-ils pas plutôt de questions techniques, ce qui les empêcherait de disposer d'une expérience suffisante dans le domaine de l'interaction avec un grand nombre de justiciables?

M. Londers répond qu'il ne faut pas juger les référendaires in abstracto. Ces personnes ont déjà un certain bagage professionnel, en tant qu'avocats ou assistants universitaires. Il n'y a dès lors pas de différence avec l'avocat qui, après avoir réussi l'examen d'aptitude professionnelle, se retrouve dans la magistrature, ou avec les stagiaires judiciaires.

Par ailleurs, la discussion avec le conseiller-rapporteur constitue un aspect important du travail du référendaire près la Cour de cassation. Les rapports hiérarchiques à la Cour de cassation sont marqués par une grande convivialité, et les conseillers, les avocats généraux et les collaborateurs se considèrent comme des égaux. Travailler à la Cour de cassation n'équivaut pas à se couper de la réalité. En revanche, il n'y a pas de contact direct avec le justiciable.

M. Delpérée déclare que l'argumentation que développe sur ce point le Conseil supérieur de la Justice lui semble extrêmement faible, parce que les autres candidats, qui présentent des concours, peuvent se trouver exactement dans la même situation. Que l'on songe par exemple à tous les avocats qui ne font que des procédures écrites.

M. Londers cite l'exemple d'un avocat qui travaille dans un cabinet d'affaires, et dont les activités se limitent à donner des consultations ou à rédiger des contrats.

M. Vandenberghe renvoie à ses exposés précédents, dans lesquels il a précisé les mérites de la proposition de loi à l'examen, et à l'audition de membres de la Cour de cassation. La question politique de principe qu'aborde la proposition à l'examen est la prise en considération des examens précédents et des mérites des référendaires près la Cour de cassation dans le cadre d'un passage éventuel à la magistrature.

V. Herneming van de bespreking na de hoorzitting

De heer Delpérée verwijst naar zijn verklaringen tijdens de hoorzitting met de eerste voorzitter en de procureur-generaal bij het Hof van Cassatie. Hij bevestigt zijn steun aan de voorliggende tekst.

De heer Mahoux stelt met verwondering vast dat alle adviezen, met uitzondering van die van het Hof van Cassatie, negatief zijn. Hij denkt met name aan het advies van de Hoge Raad voor de Justitie en aan dat van de Adviesraad van de Magistratuur (zie tekst als bijlage).

De heer Vandenberghe heeft eerder de indruk dat er slechts één negatief advies was. Of het advies nu negatief of positief is, het is belangrijk de zwaarwichtigheid en de relevantie van de argumenten na te gaan. Volgens sommigen is het maken van een uitzondering op zichzelf reeds een probleem. Nochtans heeft men reeds een uitzondering gemaakt voor de advocaten met anciënniteit. Hier was de lobby uiteraard zeer sterk, gelet op het aantal advocaten. Spreker onderstreept dat de referendarissen bij het Hof van Cassatie reeds een streng mondeling en schriftelijk hebben ondergaan. Er is geen sprake van vrijstelling van examens, maar wel van een aangepaste proef in het licht van hetgeen men reeds heeft verwezenlijkt. Uiteraard moet hier een politieke keuze worden gemaakt.

De minister verwijst naar zijn eerder standpunt. Spreker beperkt zich aldus tot de adviezen die sindsdien zijn binnengekomen. Het advies van de Hoge Raad voor de Justitie blijkt niet negatief en beperkt zich tot een afweging van argumenten pro en contra. Ook de elementen die pleiten in het voordeel van de uitzonderingsregeling zijn duidelijk opgenomen in het advies. Dit overzicht zal de senatoren toelaten een politieke beslissing te nemen.

Het advies van de Adviesraad van de magistratuur is daarentegen wel negatief. Zij pleiten voor een globale visie voor de uitbouw en de planning voor een loopbaan als referendaris of parketmagistraat. In het advies wordt ook verwezen naar het beleidsplan van de minister van Justitie. Spreker merkt hierbij op, daar waar wordt verwezen naar de vermelding dat de parketmagistraten en referendarissen binnen de totale persoonsstructuur van de gerechtelijke organisaties een duidelijker plaats moeten krijgen, dat het beleidsplan eerder de opstelling van functie-omschrijvingen op het oog heeft en deze te plaatsen ten opzichte van de griffie en ten opzichte van de magistratuur. Het beleidsplan beoogt dus niet de toegangsweg.

De minister verwijst ook naar de hoorzitting met het Hof van Cassatie en is bijzonder gevoelig voor het argument dat rotatie noodzakelijk is. Het is belangrijk dat er bij het Hof van Cassatie jonge juristen die de

V. Reprise de la discussion à la suite de l'audition

M. Delpérée renvoie à ses déclarations lors de l'audition du premier président et du procureur général près la Cour de cassation. Il confirme son soutien au texte à l'examen.

M. Mahoux trouve interpellant de constater qu'à l'exception de l'avis de la Cour de cassation, les autres avis émis sont négatifs. Il pense notamment à l'avis du Conseil supérieur de la Justice et à celui du Conseil consultatif de la magistrature (voir texte en annexe).

M. Vandenberghe a plutôt l'impression qu'il n'y a eu qu'un seul avis négatif. Que l'avis soit négatif ou positif, il est important d'examiner le poids et la pertinence des arguments. Certains considèrent que faire une exception crée déjà un problème en soi. Pourtant on a déjà prévu une exception pour les avocats ayant une certaine ancienneté. Ici, le lobby a évidemment été fort actif, compte tenu du nombre d'avocats. L'intervenant souligne que les référendaires près de Cour de cassation ont déjà passé une épreuve exigeante, tant orale qu'écrite. Il n'est pas question de dispense d'examens, mais bien d'une épreuve adaptée en fonction de ce qui a déjà été réalisé. À cet égard, il y a bien entendu un choix politique à faire.

Le ministre renvoie à sa position précédente et se limite dès lors aux avis qui ont été rendus depuis lors. Il s'avère que l'avis du Conseil supérieur de la Justice n'est pas négatif et se borne à peser le pour et le contre. Les éléments qui plaident en faveur d'un régime dérogatoire figurent clairement dans l'avis, eux aussi. Ce tour d'horizon permettra aux sénateurs de prendre une décision politique.

Par contre, l'avis du Conseil consultatif de la magistrature est négatif. Il plaide en faveur d'une vision globale dans le cadre du développement et de la planification d'une carrière de référendaire ou de magistrat de parquet. L'avis renvoie aussi à la note politique du ministre de la Justice. L'intervenant fait remarquer, à cet égard, que si la note politique précise qu'il convient de situer plus clairement les magistrats de parquet et les référendaires au sein de la structure globale du personnel des organisations judiciaires, elle incite surtout à définir la fonction et à la situer par rapport au greffe et à la magistrature. La note politique ne vise dès lors pas la voie pour y accéder.

Le ministre évoque également l'audition de membres de la Cour de cassation; il est particulièrement sensible à l'argument selon lequel une rotation est nécessaire. Il est important que la Cour de cassation

recentste ontwikkelingen kennen in rechtspraak en rechtsleer. Dit draagt bij tot een moderne Justitie.

De te nemen beslissing is uiteraard politiek.

VI. Artikelsgewijze bespreking

Artikel 1

Er worden bij dit artikel geen opmerkingen gemaakt.

Artikel 2

De heer Vandenberghe stipt aan dat dit artikel voorziet in een aanpassing van artikel 187*bis*, ingevoegd op 7 april 2005, dat reeds een uitzonderingsregeling bepaalt voor de advocaten met 20 jaar balie. Nu wordt deze uitzondering uitgebreid tot eenieder die gedurende ten minste 12 jaar het ambt van referendaris bij het Hof van Cassatie heeft uitgeoefend of die gedurende ten minste 7 jaar het ambt heeft uitgeoefend en daarnaast gedurende ten minste 5 jaar een functie heeft uitgeoefend die een gedegen kennis van het recht veronderstelt.

Amendement nr. 1

De heer Delpérée c.s. dienen amendement nr. 1 in (stuk Senaat nr. 4-606/4), dat strekt om het tweede streepje van het voorgestelde artikel 187*bis* van het Gerechtelijk Wetboek te vervangen.

De indiener verklaart dat dit amendement strekt om de regeling inzake toegang tot de magistratuur die men met het wetsvoorstel in het leven wil roepen voor de referendarissen van het Hof van Cassatie, uit te breiden tot de referendarissen van het Grondwettelijk Hof. Ook de referendarissen van het Grondwettelijk Hof hebben een zwaar vergelijkend examen moeten afleggen om toegang te krijgen tot die functie.

De heer Vankrunkelsven vraagt of beide groepen referendarissen zich in een vergelijkbare situatie bevinden. Hebben de referendarissen van het Grondwettelijk Hof loopbaanperspectieven in hun instelling? Hebben ze toegang tot een andere functie bij het Grondwettelijk Hof, of worden zij, zoals de referendarissen van het Hof van Cassatie geconfronteerd met het ontbreken van enig loopbaanperspectief?

De heer Delpérée herinnert eraan dat de referendarissen van het Grondwettelijk Hof jonge medewerkers zijn, die aangeworven werden op grond van een vergelijkend examen en voor wie rotatie belangrijk is

compte de jeunes juristes qui connaissent les toutes dernières évolutions de la jurisprudence et de la doctrine. Cela contribuera à mettre en place une justice moderne.

La décision à prendre est évidemment politique.

VI. Discussion des articles

Article 1^{er}

Cet article ne fait l'objet d'aucune observation.

Article 2

M. Vandenberghe souligne que cet article prévoit une adaptation de l'article 187*bis*, inséré par la loi du 7 avril 2005, qui prévoit déjà une exception pour les avocats ayant 20 ans de barreau. À présent, cette exception est étendue à toute personne qui a exercé la fonction de référendaire près la Cour de cassation pendant douze ans au moins ou qui a exercé pendant sept ans au moins cette activité et exercé pendant cinq ans au moins une fonction dont l'exercice nécessite une bonne connaissance du droit.

Amendement n° 1

M. Delpérée et consorts déposent l'amendement n° 1 (doc. Sénat, n° 4-606/4) visant à remplacer le deuxième tiret de l'article 187*bis* proposé du Code judiciaire.

L'auteur précise que cet amendement vise à étendre en faveur des référendaires à la Cour Constitutionnelle le régime d'accès à la magistrature que la proposition de loi propose de créer en faveur des référendaires à la Cour de cassation. Les référendaires à la Cour constitutionnelle ont également dû présenter un concours exigeant pour accéder à cette fonction.

M. Vankrunkelsven demande si les situations des deux groupes de référendaires sont comparables. Les référendaires à la Cour constitutionnelle disposent-ils de perspectives de carrière au sein de leur institution? Peuvent-ils avoir accès à une autre fonction au sein de la Cour constitutionnelle ou sont-ils, à l'instar des référendaires à la Cour de cassation, confrontés à une absence de perspective de carrière?

M. Delpérée rappelle que les référendaires à la Cour constitutionnelle sont de jeunes collaborateurs recrutés sur la base d'un concours et pour lesquels un certain roulement est important pour l'exercice des fonctions.

voor het uitoefenen van de functies. Men is er bij het Grondwettelijk Hof vanuit gegaan dat de referendarissen er tot het einde van hun normale loopbaan konden blijven. Dezelfde functie blijven uitoefenen tot de pensioenleeftijd is echter geen goed systeem. Met het oog op rotatie is het bijgevolg nuttig de regeling inzake toegang tot de magistratuur, welke dit wetsvoorstel voor de referendarissen bij het Hof van Cassatie instelt, open te stellen voor de referendarissen bij het Grondwettelijk Hof.

De heer Vankrunkelsven stelt vast dat men hierdoor het aantal mensen dat volgens deze weg tot de magistratuur kan toetreden verdubbelt.

De heer Delpérée zegt dat het om een groep van twintig mensen gaat.

Wat het aantal betreft, stipt de heer Vandenberghe aan dat de uitzondering die de wet van 7 april 2005 heeft gemaakt, namelijk voor advocaten met tenminste 20 jaar balie, in omvang niet vergelijkbaar is met het aantal referendarissen dat zou kunnen toetreden. Het argument van het aantal is aldus een zwak argument.

De heer Mahoux vraagt of het Grondwettelijk Hof er voorstander van is dat de regeling inzake toegang tot de magistratuur wordt uitgebreid tot zijn referendarissen, want men biedt hun de mogelijkheid het Hof te verlaten. Hij stelt voor dat men het advies van het Grondwettelijk Hof vraagt over amendement nr. 1.

De heer Delpérée is niet gekant tegen dat voorstel.

De commissie beslist om op korte termijn het advies van het Grondwettelijk Hof te vragen over de amendementen nrs. 1 tot 3, aangezien ze het statuut van de referendarissen bij het Grondwettelijk Hof veranderen.

Artikel 3

Amendement nr. 2

De heer Delpérée c.s. dienen amendement nr. 2 in (stuk Senaat nr. 4-606/3), dat strekt om het voorgestelde artikel 191*bis* te wijzigen, om de regeling inzake toegang tot de magistratuur die men met het wetsvoorstel in het leven wil roepen voor de magistraten van het Hof van Cassatie, uit te breiden tot de referendarissen bij het Grondwettelijk Hof.

Artikel 4

Amendement nr. 3

De heer Delpérée c.s. dienen amendement nr. 3 in (stuk Senaat nr. 3-606/3), dat strekt om het voorgere-

À la Cour constitutionnelle, on est parti de l'idée que les référendaires pouvaient rester en place jusqu'à la fin de leur carrière normale. Garder l'exercice des mêmes fonctions jusqu'à l'âge de la pension n'est cependant pas un bon système. Dans une perspective de roulement, il est dès lors utile d'ouvrir aux référendaires à la Cour constitutionnelle le régime d'accès à la magistrature que la proposition de loi veut créer en faveur des référendaires à la Cour d'arbitrage.

M. Vankrunkelsven constate que cela revient à doubler le nombre de personnes pouvant accéder à la magistrature en suivant cette voie.

M. Delpérée précise qu'il s'agit d'un groupe de vingt personnes.

En ce qui concerne le nombre de personnes visées, M. Vandenberghe souligne que l'exception prévue par la loi du 7 avril 2005, qui concerne les avocats ayant au moins 20 ans de barreau, a un impact nullement comparable au nombre de référendaires qui pourraient accéder à la magistrature. En conséquence, l'argument du nombre n'est guère pertinent.

M. Mahoux demande si la Cour constitutionnelle est favorable à l'extension du régime d'accès à la magistrature à ses référendaires puisqu'on leur offre de la sorte la possibilité de quitter la Cour. Il propose que l'on demande l'avis de la Cour constitutionnelle sur l'amendement n° 1.

M. Delpérée n'est pas opposé à cette suggestion.

La commission décide de demander, à bref délai, l'avis de la Cour constitutionnelle sur les amendements nos 1 à 3 puisque ceux-ci modifient le statut des référendaires près la Cour constitutionnelle.

Article 3

Amendement n° 2

M. Delpérée et consorts déposent l'amendement n° 2 (doc. Sénat, n° 4-606/3) visant à apporter des modifications à l'article 191*bis* proposé, en vue d'étendre en faveur des référendaires à la Cour constitutionnelle le régime d'accès à la magistrature que la proposition de loi propose de créer en faveur des magistrats à la Cour de cassation.

Article 4

Amendement n° 3

M. Delpérée et consorts déposent l'amendement n° 3 (doc. Sénat, n° 4-606/3) visant à apporter des

stelde artikel 194*bis*, § 1, van het Gerechtelijk Wetboek te wijzigen. Dit amendement vloeit voort uit amendement nr. 1 van dezelfde indieners.

*
* *

De voorzitter wijst op de brief van de Commissie aan het Grondwettelijk Hof op 22 mei 2008, met het verzoek binnen de week hun bevindingen te geven over voorliggend wetsvoorstel. Tot op heden is het advies nog niet ontvangen. Misschien is het aldus beter de verdere bespreking en de stemming uit te stellen.

De heer Vandenberghe is van mening dat de niet ontvangst van het advies van het Grondwettelijk Hof de verdere behandeling en stemming niet in de weg staat. Dit Hof is trouwens vragende partij. Indien een advies na de stemming in commissie en voor de behandeling in plenaire zitting wordt ontvangen, kan men hiermee nog steeds rekening houden bij de behandeling in plenaire vergadering.

VII. Stemmingen

Artikel 1 wordt eenparig aangenomen door de 10 aanwezige leden.

Amendement nr. 1 en het aldus geamendeerde artikel 2 worden achtereenvolgens eenparig aangenomen door de 10 aanwezige leden.

Amendement nr. 2 en het aldus geamendeerde artikel 3 worden achtereenvolgens eenparig aangenomen door de 10 aanwezige leden.

Amendement nr. 3 en het aldus geamendeerde artikel 4 worden achtereenvolgens eenparig aangenomen door de 10 aanwezige leden.

Als gevolg van het aannemen van de amendementen nrs. 1 tot 3, beslist de commissie eenparig het opschrift van het wetsvoorstel als volgt te wijzigen: «Wetsvoorstel tot wijziging van de artikelen 187*bis*, 191*bis* en 194*bis* van het Gerechtelijk Wetboek met betrekking tot het statuut van de referendarissen bij het Hof van Cassatie en van de referendarissen bij het Grondwettelijk Hof»

modifications à l'article 194*bis*, § 1^{er}, proposé, du Code judiciaire. Cet amendement découle de l'amendement n° 1 des mêmes auteurs.

*
* *

Le président évoque la lettre que la commission a adressée le 22 mai 2008 à la Cour constitutionnelle, lui demandant de communiquer, dans la semaine, ses observations au sujet de la proposition de loi à l'examen. À ce jour, cet avis ne lui est pas encore parvenu. Il serait donc peut-être plus opportun de reporter la suite de la discussion et le vote.

M. Vandenberghe estime que le fait de ne pas avoir reçu l'avis de la Cour constitutionnelle n'empêche ni la poursuite de la discussion ni le vote. Ladite Cour est d'ailleurs demandeuse. Si l'on reçoit un avis après le vote en commission et avant l'examen par l'assemblée plénière, il est toujours possible d'en tenir compte lors de la discussion en séance plénière.

VII. Votes

L'article 1^{er} est adopté à l'unanimité des 10 membres présents.

L'amendement n° 1 et l'article 2 ainsi amendé sont successivement adoptés à l'unanimité des 10 membres présents.

L'amendement n° 2 et l'article 3 ainsi amendé sont successivement adoptés à l'unanimité des 10 membres présents.

L'amendement n° 3 et l'article 4 ainsi amendé sont successivement adoptés à l'unanimité des 10 membres présents.

À la suite de l'adoption des amendements n° 1 à 3, la commission décide, à l'unanimité de modifier l'intitulé de la proposition de loi comme suit: « Proposition de loi modifiant les articles 187*bis*, 191*bis* et 194*bis* du Code judiciaire concernant le statut des référendaires près la Cour de cassation et des référendaires près la Cour constitutionnelle »

VIII. Eindstemming

Het wetsvoorstel in zijn geheel wordt eenparig aangenomen door de 10 aanwezige leden.

*
* *

Dit verslag wordt eenparig goedgekeurd door de 9 aanwezige leden.

De rapporteur;

Jean-Paul PROCUREUR. Patrik VANKRUNKELSVEN.

De voorzitter;

VIII. Vote final

L'ensemble de la proposition de loi est adopté à l'unanimité des 10 membres présents.

*
* *

Le présent rapport a été approuvé à l'unanimité des 9 membres présents.

Le rapporteur;

Jean-Paul PROCUREUR. Patrik VANKRUNKELSVEN.

Le président;

BIJLAGE**ADVIES VAN DE ADVIESRAAD
VOOR DE MAGISTRATUUR****BESPREKING**

Het bureau van de Adviesraad van de Magistratuur heeft op 5 mei 2008 besloten na overleg met de leden op eigen initiatief standpunt in te nemen over voormeld wetsvoorstel in het kader van haar wettelijke overlegbevoegdheid met de wetgevende macht. (art. 5 § 1 van de wet van 8 maart 1999 tot instelling van de Adviesraad van de Magistratuur)

1. Het statuut van de referendarissen bij het Hof van Cassatie maakt het voorwerp uit van verschillende bepalingen van het Gerechtelijk Wetboek. Zij hebben, naar het voorbeeld van de referendarissen bij de andere hoogste rechtscolleges van het land (het Grondwettelijk Hof en de Raad van State) rechten en plichten gemeen met de magistraten. Zo genieten zij voorrecht van rechtsmacht (art. 479 en 483 Sv.) en worden zij bezoldigd overeenkomstig de weddebarema's van de magistraten (art. 365*bis* Ger.W.)

Desalniettemin heeft de wet van 25 april 2007 tot regeling van de betrekkingen tussen de overheid en de vakorganisaties van de griffiers van de Rechterlijke Orde, de referendarissen bij het Hof van Cassatie en de referendarissen en parketjuristen bij de hoven en rechtbanken de personeelsvertegenwoordiging voor het personeel van de diensten die de rechterlijke macht terzijde staan, georganiseerd. De referendarissen bij het Hof van Cassatie, de referendarissen en parketjuristen bij de hoven en de rechtbanken hebben, zonder de status van magistraat te hebben, het recht om vertegenwoordigers aan te duiden die in hun naam met de overheid kunnen onderhandelen en overleggen over regels en beslissingen die hun loopbaan, arbeidsomgeving en arbeids- en sociale rechten aanbelangen. De wet voorziet expliciet de mogelijkheid dat de referendarissen bij het Hof van Cassatie een representatieve organisatie kunnen vormen (Senaat, Zitting 2006-2007, 3-2010/1 dd. 23 december 2006, p. 7).

2. De Senaat heeft tijdens zijn plenaire vergadering van 19 maart 2008 beslist om met toepassing van art. 259*bis*-19 § 2 Ger.W. een advies met spoedeisend karakter van de Hoge Raad voor de Justitie in te winnen over het wetsvoorstel tot wijziging van de art. 187*bis*, 191*bis* en 194*bis* Ger.W. met betrekking tot het statuut van de referendarissen bij het Hof van Cassatie (wetsvoorstel van de heer H. Vandenberghe, Doc. 4-606/1).

De Adviesraad van de Magistratuur acht het opportuun om als representatieve en wettelijke vertegenwoordiger van de magistraten eveneens haar standpunt over dit wetsvoorstel aan de Senaat kenbaar te maken.

3. Het Gerechtelijk Wetboek regelt volgens de toelichting bij het wetsvoorstel de loopbaan van de referendarissen bij het Hof van Cassatie niet op een wijze die voldoende verzekert dat zij kunnen overstappen naar andere functies in de rechterlijke orde waarin zij de ervaring, die zij hebben verworven in dienst van het Hof van Cassatie, ten nutte kunnen maken. Het wetsvoorstel wil een aangepaste toegangsweg tot de magistratuur bepalen voor de referendarissen bij het Hof van Cassatie.

Het wetsvoorstel voorziet in de mogelijkheid voor de referendarissen bij het Hof van Cassatie om, indien zij slagen in een mondeling evaluatie-examen, in aanmerking te komen voor een benoeming in de magistratuur.

ANNEXE**AVIS DU CONSEIL CONSULTATIF
DE LA MAGISTRATURE****OBSERVATIONS**

Le 5 mai 2008 le bureau du Conseil consultatif de la magistrature a décidé, après concertation avec les membres, d'initiative de prendre position sur la présente proposition de loi dans le cadre de sa mission de concertation avec le pouvoir législatif (art. 5 § 1 de la loi du 8 mars 1999 instaurant un Conseil consultatif de la magistrature).

1. Le statut des référendaires près la Cour de cassation fait l'objet de plusieurs dispositions du Code judiciaire. À l'instar des référendaires des autres juridictions supérieures du pays (la Cour constitutionnelle et le Conseil d'État), ils bénéficient de droits et d'obligations communs à ceux dont jouissent les magistrats. Ils sont titulaires du privilège de juridiction (art. 479 et 483 du Code d'instruction criminelle) et ils sont rémunérés selon les barèmes applicables aux magistrats (art. 365*bis* du Code judiciaire).

Néanmoins, la loi du 25 avril 2007 organisant les relations entre les autorités publiques et les organisations des greffiers de l'ordre judiciaire, les référendaires près la Cour de cassation, les référendaires et les juristes de parquet près les cours et tribunaux a réglé la représentation du personnel des services de l'ordre judiciaire. Les référendaires près la Cour de cassation, les référendaires et juristes de parquet près les cours et tribunaux ont, sans avoir le statut de magistrat, également le droit de désigner des représentants qui peuvent négocier et se concerter en leur nom avec l'autorité concernant des règles et des décisions relatives à leur carrière, à leur environnement de travail ainsi qu'à leurs droits en matière de travail et à leurs droits sociaux. La loi prévoit explicitement la possibilité pour les référendaires près la Cour de cassation de constituer une organisation représentative (Sénat, session de 2006-2007, 3-2010/1 du 23 décembre 2006, p. 7).

2. Lors de sa réunion plénière du 19 mars 2008, le Sénat a décidé, en application de l'article 259*bis*-19, § 2, du Code judiciaire, de recueillir un avis à caractère urgent du Conseil supérieur de la Justice sur la proposition de loi modifiant les articles 187*bis*, 191*bis* et 194*bis* du Code judiciaire concernant le statut des référendaires près la Cour de cassation (proposition de loi de Monsieur H. Vandenberghe, Doc. 4-606/1).

Le Conseil consultatif de la magistrature, en tant que représentant légal des magistrats, estime opportuun de faire connaître au Sénat, son point de vue sur cette proposition de loi.

3. Le Code judiciaire n'organise pas la carrière des référendaires près la Cour de cassation de manière à assurer suffisamment leur orientation vers d'autres fonctions au sein de l'ordre judiciaire, dans l'exercice desquelles ils pourront valoriser l'expérience acquise au service de la Cour de cassation. La proposition de loi a pour objet de prévoir une voie d'accès à la magistrature adaptée aux référendaires près la Cour de cassation.

La proposition de loi prévoit la possibilité pour les référendaires près la Cour de cassation de pouvoir prétendre à une nomination au sein de la magistrature, à condition qu'ils réussissent un examen oral d'évaluation.

4. In het wetsvoorstel wordt Art. 191*bis* § 1, Ger.W. vervangen als volgt :

« Worden vrijgesteld van het bij art. 259*bis*-9, § 1, bepaalde examen inzake beroepsbekwaamheid met het oog op een in art. 190 bedoelde benoeming, mits aan de bij de art 191*bis*, §§ 2 en 3 bepaalde voorwaarden is voldaan :

— eenieder die gedurende ten minste twaalf jaar het ambt van referendaris bij het Hof van Cassatie heeft uitgeoefend of die gedurende ten minste zeven jaar dit ambt heeft uitgeoefend en daarnaast gedurende ten minste vijf jaar een functie heeft uitgeoefend die een gedegen kennis van het recht vereist. »

5. De referendarissen bij het Hof van Cassatie worden benoemd na het slagen in een vergelijkend examen dat volgens de indiener van het wetsvoorstel vergelijkbaar is met het examen inzake beroepsbekwaamheid bedoeld in art. 259*bis*-9 Ger.W. De wetgever heeft aan het Hof van Cassatie zelf de rekrutering van zijn referendarissen toevertrouwd (art. 259*duodecies* Ger.W). De referendarissen bij het Hof van Cassatie beschikken niet over de mogelijkheid om, na de uitoefening van hun ambt gedurende een aantal jaren, door te stromen naar andere ambten binnen het rechtcollege waaraan zij verbonden zijn.

6. Anderzijds kunnen de referendarissen, rekening houdende met hun specifieke beroepservaring nu al deelnemen aan het examen beroepsbekwaamheid dat wordt georganiseerd door de Hoge Raad voor de Justitie en dat momenteel twee schriftelijke proeven en een mondelinge proef omvat. Zij kunnen theoretisch wettelijk ook deelnemen aan het vergelijkende toegangsexamen tot de stage.

7. De wetgever heeft duidelijk geopteerd om de derde toegangsweg enkel voor te behouden voor de advocaten omwille van hun specifieke praktische beroepservaring.

De derde toegangsweg staat momenteel enkel open voor personen die gedurende ten minste 20 jaar als voornaamste beroepsactiviteit het beroep van advocaat hebben uitgeoefend, of voor personen die gedurende ten minste 15 jaar als voornaamste beroepsactiviteit het beroep van advocaat hebben uitgeoefend en gedurende ten minste 5 jaar een functie hebben uitgeoefend die een gedegen kennis van het recht vereist. De derde toegangsweg werd door het Grondwettelijk Hof verantwoord in het licht van de artikelen 10 en 11 van de Grondwet omwille van de bijzondere ervaring die advocaten opbouwen tijdens hun loopbaan. (arrest 142/06 van 20 september 2006)

Inzake het vereiste aantal jaren beroepservaring voor de derde toegangsweg, behoren de referendarissen misschien wel tot een specifieke categorie, maar daartoe behoren echter ook andere personen voor wie de derde toegangsweg niet wordt opengesteld, ondermeer de referendarissen bij de Raad van State, de referendarissen bij het Grondwettelijk Hof, de referendarissen of parketjuristen bij de hoven van beroep en bij de rechtbanken van eerste aanleg.

8. De Adviesraad van de Magistratuur stelt dat de bijzondere ervaring van de referendarissen bij het Hof van Cassatie weliswaar dienstig kan zijn voor de functie van eerste lijnsrechter, omdat toetreding tot de magistratuur vanuit verschillende invalshoeken een verrijking inhoudt omwille van de verscheidenheid van het profiel van de kandidaten.

Het is anderzijds weinig aannemelijk dat referendarissen bij het Hof van Cassatie zouden opteren voor een functie van eerste lijnsrechter, nu zij na hun stageperiode van drie jaar worden vergoed zoals magistraten in hoger beroep.

9. De Adviesraad stelt bovendien vast dat de vrijstelling voor het examen beroepsbekwaamheid zowel voor de niet-gepensioneerde plaatsvervangende rechters/raadsheren, als voor de referendarissen bij de Raad van State en bij het Grondwettelijk Hof

4. Dans la proposition de loi, l'article 191*bis*, § 1^{er}, du Code judiciaire, est remplacé par ce qui suit :

« Est dispensé de l'examen d'aptitude professionnelle prévu à l'article 259*bis*, § 1^{er}, en vue d'une nomination visée à l'article 190, pour autant que les conditions prévues aux §§ 2 et 3 soient respectées :

— toute personne qui a exercé la profession de référendaire près la Cour de cassation pendant douze ans au moins ou qui a exercé pendant sept ans au moins cette activité et exercé pendant cinq ans au moins une fonction dont l'exercice nécessite une bonne connaissance du droit. »

5. Les référendaires près la Cour de cassation sont nommés après avoir réussi un concours qui est, selon l'auteur de la proposition de loi, comparable à l'examen d'aptitude professionnelle visé à l'article 259*bis*-9, du Code judiciaire. Le législateur a confié le recrutement des référendaires directement à la Cour de cassation (art. 259*duodecies* du Code judiciaire). Les référendaires près la Cour de cassation ne disposent pas de la possibilité d'accéder, après l'exercice de leur profession durant un certain nombre d'années, à d'autres fonctions au sein de la juridiction à laquelle ils appartiennent.

6. D'autre part, les référendaires peuvent, tenant compte de leur expérience professionnelle spécifique, déjà participer à l'examen d'aptitude professionnelle qu'organise le Conseil supérieur de la Justice et qui comporte actuellement deux épreuves écrites et une épreuve orale. Suivant la loi ils peuvent aussi participer en théorie au concours d'admission au stage.

7. Le législateur a clairement décidé de réserver la troisième voie d'accès aux avocats sur la base de leur expérience professionnelle spécifique.

Cette voie n'est actuellement ouverte qu'aux personnes qui ont exercé la profession d'avocat à titre d'activité professionnelle principale pendant au moins 20 ans ou qui l'ont exercée pendant au moins 15 ans et exercé pendant au moins 5 ans une fonction dont l'exercice nécessite une bonne connaissance du droit. Dans le contexte des articles 10 et 11 de la Constitution, la Cour constitutionnelle a justifié la troisième voie d'accès sur base de l'expérience particulière qu'acquiert les avocats pendant leur carrière (arrêt 142/06 du 20 septembre 2006).

Les référendaires font certes partie d'une catégorie spécifique quant au nombre d'années requises comme expérience professionnelle pour la troisième voie. Mais cette catégorie reprend aussi d'autres personnes pour lesquelles la troisième voie ne sera pas ouverte, entre autres les référendaires adjoints au Conseil d'État, les référendaires à la Cour constitutionnelle, les référendaires ou juristes de parquet près les cours d'appel et les tribunaux de première instance.

8. Néanmoins, le Conseil consultatif de la magistrature estime que l'expérience particulière des référendaires près la Cour de cassation peut être utile à la fonction de juge de premier degré, parce que l'accès à la magistrature constitue, sous plusieurs angles, un enrichissement grâce à la diversité des profils des candidats.

Par contre, il est peu probable que des référendaires près la Cour de cassation optent pour la fonction de juge de premier degré, puisqu'ils sont rémunérés, après un stage de trois ans, comme les magistrats près la cour d'appel.

9. En outre, le Conseil consultatif constate qu'entre-temps le législateur a également retiré la dispense de l'examen d'aptitude professionnelle tant pour les juges/conseillers suppléants non-pensionnés que pour les référendaires au Conseil d'État et près la

inmiddels ook werd ingetrokken door de wetgever (onder meer art. 53 Wet van 3 mei 2003).

De regering beoogde in haar wetsontwerp 51K2624 dd 11 juli 2006 tot wijziging van de bepalingen van het Gerechtelijk Wetboek betreffende de toegang tot de magistratuur de inschrijvingsvoorwaarden tot het examen van beroepsbekwaamheid als volgt te verzwaren, rekening houdende met de bijzondere vereisten van beroepservaring voor de toegang tot de magistratuur door Art. 259bis-9 Ger.W. ingevoegd bij de wet van 22 december 1998 en gewijzigd bij de wet van 7 april 2005 als volgt aan te passen :

«Niemand mag zich inschrijven voor het examen inzake beroepsbekwaamheid indien hij niet ten minste 7 jaar beroepservaring van juridische aard kan doen gelden op de datum waarop de inschrijvingstermijn voor het examen wordt gesloten.»

10. Een deel van de vertegenwoordigers uit het Hof van Cassatie van de Adviesraad wenst de specificiteit van de aanstelling als referendaris bij het Hof van Cassatie te benadrukken doordat deze referendarissen na een kwalitatief selectieproces door een gemengde paritaire jury in de schoot van het Hof van Cassatie worden benoemd en alzo in de magistratuur een verrijkende bijdrage kunnen leveren omwille van hun specifieke beroepservaring in het hoogste rechtscollege.

11. De referendarissen bij het Hof van Cassatie menen geen loopbaanperspectief te hebben binnen de magistratuur, maar dat geldt evenzeer voor de referendarissen bij de hoven en rechtbanken en voor de parketjuristen.

Het is belangrijk om in hun eigen kader een loopbaanperspectief uit te bouwen voor deze groep van referendarissen en parketjuristen, voornamelijk omdat het de bedoeling is om het kader van referendarissen en parketjuristen nog verder te vergroten en juist minder magistraten te benoemen of tenminste het behoud van het huidige kader te benaastigen.

Het beleidsplan van de huidige minister van Justitie voorziet dat de parketjuristen en referendarissen binnen de totale personeelsstructuur van de gerechtelijke organisaties en duidelijke plaats moeten krijgen. Deze personeelsgroep moet worden uitgebreid en op termijn heeft de minister de bedoeling om volgens de resultaten van de werklasmeting initiatieven te nemen die leiden tot een meer evenwichtige verdeling over de verschillende geledingen van de rechterlijke organisatie.

12. De loopbaan van een referendaris of parketjurist zou kunnen uitgestippeld worden binnen het kader zelf, met door-groeimogelijkheden via het examen «beroepsbekwaamheid» naar de magistratuur.

«De loopbaan van een referendaris/parketjurist kan uitgestippeld worden in een vakrichting die het expertisegebied «juridische bijstand aan magistraten» vertegenwoordigt, waarbij de vakrichting ingedeeld wordt in 5 vakklassen namelijk gerangschikt van A1 (laagste niveau) tot A5 (hoogste niveau). Elke klasse groepeert functies van vergelijkbare complexiteit, technische expertise en verantwoordelijkheden welke beschreven worden in (per vak-klasse) functiebeschrijvingen en competentieprofielen. Elke functie maakt voorwerp uit van een weging en er zullen meer gedifferentieerde loonbarema's aan gekoppeld zijn.»

Besluiten :

13. Na consultatie van de magistraten bij het Hof van Cassatie, die effectief en plaatsvervangend lid zijn van de Adviesraad, de referendarissen bij het Hof van Cassatie, de voorzitter van de vereniging van de juristen en referendarissen van België, de Nederlandstalige en Franstalige gerechtelijke stagiaires, komt de

Cour constitutionnelle (entre autres l'article 53 de la loi du 3 mai 2003).

Dans son projet de loi 51K2624 du 11 juillet 2006 modifiant les dispositions du Code judiciaire concernant l'accès à la magistrature le gouvernement a essayé d'alourdir les conditions d'inscription à l'examen d'aptitude professionnelle en tenant compte des exigences particulières d'expérience professionnelle par l'adaptation de l'article 259bis-9 du Code judiciaire, inséré par la loi du 22 décembre 1998 et modifié par la loi du 7 avril 2005 :

«Ne pourront participer aux examens que ceux qui comptent 7 ans d'expérience professionnelle dans un domaine juridique au moment de l'inscription.»

10. Une part des délégués de la Cour de cassation au sein du Conseil consultatif de la magistrature souhaite souligner la spécificité de l'affectation de référendaire près la Cour de cassation étant donné que ces référendaires sont nommés en vertu d'une procédure de sélection qualitative par un jury paritaire mixte créé au sein de cette Cour. Ils pourront ainsi apporter à la magistrature une contribution enrichissante basée sur leur expérience professionnelle spécifique au sein de la plus haute juridiction.

11. Les référendaires près la Cour de cassation estiment qu'ils n'ont pas de perspectives de carrière au sein de la magistrature mais cela vaut également pour les référendaires près les cours et tribunaux et les juristes de parquet.

Il est important d'élaborer une perspective de carrière pour ce groupe de référendaires et juristes de parquet au sein de leur cadre professionnel, surtout parce qu'on veut agrandir ce cadre et nommer moins de magistrats ou sauvegarder au moins le cadre actuel.

Le plan politique de l'actuel ministre de la Justice prévoit que les juristes de parquet et les référendaires doivent revêtir une position claire dans la structure du personnel de l'organisation judiciaire. Cette catégorie du personnel doit être étendue et à terme le ministre veut prendre des initiatives, sur la base des résultats de la mesure de la charge de travail, qui mèneront à une répartition plus équilibrée entre les différentes articulations de l'organisation judiciaire.

12. La carrière d'un référendaire ou d'un juriste de parquet pourrait être déterminée au sein du cadre même, avec des perspectives d'accès à la magistrature par l'examen d'aptitude professionnelle.

«La carrière d'un référendaire/juriste de parquet peut être reprise en une filière de métiers qui représente le domaine d'expertise «assistance juridique aux magistrats», où la filière de métier comprend 5 classes de métier numérotées de A1 (niveau plus bas) à A5 (niveau plus élevé). Chaque classe regroupe les fonctions ayant un niveau comparable de complexité, d'expertise technique et de responsabilités qu'on retrouve (par classe de métier) dans les descriptions de fonctions et les profils de compétence. Chaque fonction fait l'objet d'une pondération et des barèmes de salaire plus différenciés y seront liés.»

Conclusions :

13. Après concertation avec les magistrats près la Cour de cassation, membres effectifs et suppléants du Conseil consultatif de la magistrature, avec les référendaires près la Cour de cassation, avec le président de l'association de juristes et de référendaires belges et avec les représentants des stagiaires judiciaires néerlandais

Adviesraad van de Magistratuur tot de volgende besluiten met betrekking tot het wetsvoorstel.

14. De Adviesraad kant zich tegen het wetsvoorstel en pleit voor een globale visie voor de uitbouw en planning van een loopbaan van referendaris of parketjurist. Niet alleen het Hof van Cassatie, maar evenzeer de hoven en rechtbanken moeten in de toekomst de kans krijgen om jonge en bekwame juristen aan te werven, waarbij de functie van referendaris of parketjurist aantrekkelijk blijft ook bij een volledige loopbaan. Dit kadert eveneens in de visie van een moderne en efficiënte justitie, waarbij magistraten bijgestaan worden door ervaren en gemotiveerde referendarissen en parketjuristen, en waarbij anderzijds de toegang tot de magistratuur mogelijk blijft via de gerechtelijke stage of via het examen inzake beroepsbekwaamheid.

15. De Adviesraad staat evenmin achter een mogelijke uitbreiding van de derde toegangsweg tot alle categorieën van referendarissen en parketjuristen, die de logica van de wettelijke toegang tot de magistratuur op de helling plaatst.

16. Volgende grieven van de referendarissen bij het Hof van Cassatie blijven door dit wetsvoorstel onbeantwoord:

— onmogelijkheid tot aanduiding als voorzitter/ondervoorzitter van verschillende administratieve adviesorganen en commissies en/of als lid van een Raad van beroep van vrije beroepen;

— uitsluiting van specifieke vormingen voor magistraten;

— zij zijn niet opgenomen in de rangorde en voorrang van artikel 310 van het Gerechtelijk Wetboek.

Om aan deze rechtmatige verzuchtingen tegemoet te komen zijn andere wetsontwerpen of wetsvoorstellen meer aangewezen.

17. De Adviesraad van de magistratuur is op één lid na tot dit gezamenlijke standpunt gekomen.

Brussel, 16 mei 2008.

dophones et francophones, le Conseil consultatif de la magistrature arrive aux conclusions suivantes par rapport à la proposition de loi.

14. Le Conseil consultatif de la magistrature est opposé à la proposition de loi et plaide pour une vision globale en ce qui concerne l'élaboration et la planification d'une carrière en tant que référendaire ou juriste de parquet. Non seulement la Cour de cassation, mais aussi les cours et tribunaux doivent pouvoir engager, dans le futur, des juristes jeunes et compétents, où la fonction de référendaire ou juriste de parquet reste même attrayante dans une carrière complète. Ceci cadre aussi dans la vision d'une Justice moderne et efficace, où les magistrats sont assistés par des référendaires et des juristes de parquet expérimentés et motivés, où l'accès à la magistrature reste possible par le stage judiciaire ou par l'examen d'aptitude professionnelle.

15. Le Conseil consultatif ne soutient pas non plus un éventuel élargissement de la troisième voie d'accès à toutes les catégories de référendaires et juristes de parquet, parce qu'elle remet en cause la structure logique quant à l'accès légal à la magistrature.

16. Cette proposition de loi ne tient pas compte des griefs des référendaires près la Cour de cassation:

— l'impossibilité d'être désigné en tant que président/vice-président de divers organes d'avis administratifs ou de commissions et/ou en tant que membre d'un Conseil d'appel des professions libérales;

— exclusion de formations spécifiques réservées aux magistrats;

— ils ne sont pas admis sur la liste de rang de l'article 310 du Code judiciaire.

Pour faire face à ces souhaits légitimes d'autres projets ou propositions de loi sont à préconiser.

17. Le Conseil consultatif de la magistrature est arrivé à cette position commune à une voix près.

Bruxelles, le 16 mai 2008.