

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 103.708 van 18 februari 2002
in de zaak A. 93.715/IX-2465.**

In zake : de NV PETERCAM,
die woonplaats kiest bij
advocaat J. CERFONTAINE,
kantoor houdende te ANTWERPEN,
Meir 24

tegen :

de Commissie voor het Bank- en Financiewezen,
die woonplaats kiest bij
advocaten J. PUTZEYS en E. JACUBOWITZ,
kantoor houdende te BRUSSEL,
Louizalaan 390/12.

D E R A A D V A N S T A T E, I X e K A M E R,

Gezien het verzoekschrift dat de NV PETERCAM op 17 juli 2000 heeft ingediend om de vernietiging te vorderen van de circulaire ICB 1/2000 van de Commissie voor het Bank- en Financiewezen (hierna: CBF) van 18 mei 2000 inzake de beheersautonomie en de voorkoming van belangenconflicten in collectieve beleggingsinstellingen;

Gelet op het arrest nr. 91.998 van 8 januari 2001 waarbij de schorsing wordt bevolen van de tenuitvoerlegging van de bestreden circulaire;

Gezien het verzoek tot voortzetting van de rechtspleging ingediend op 5 februari 2001 door de verwerende partij;

Gezien de regelmatig gewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door eerste auditeur-afdelingshoofd P. DE WOLF;

Gelet op de beschikking van 7 augustus 2001 die de neerlegging ter griffie van het verslag en van het dossier gelast;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen en gezien de regelmatig gewisselde laatste memories;

Gelet op de beschikking van 26 november 2001 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 17 december 2001;

Gehoord het verslag van staatsraad L. HELLIN;

Gehoord de opmerkingen van advocaat A. VYLDERS, die loco advocaat J. CERFONTAINE verschijnt voor de verzoekende partij, en van advocaat E. JACUBOWITZ, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van auditeur W. WEYMEERSCH;

Gelet op titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;

1. Over de gegevens van de zaak.

Overwegende dat de gegevens van de zaak als volgt kunnen worden samengevat :

1.1. Verzoekster, de NV PETERCAM, is een beursvennootschap die ingevolge vergunning van de CBF gemachtigd is beleggingsdiensten te verlenen waaronder het beheer van collectieve portefeuilles.

Zij behoort tot de financiële dienstengroep PETERCAM, en is een zustervenootschap van de NV PETERCAM SECURITIES, die institutioneel vermogensbeheer doet en financieel advies verleent aan ondernemingen en aan de overheid.

Verzoekster en de NV PETERCAM SECURITIES zijn mede-oprichters van verscheidene beleggingsvennootschappen. De raden van bestuur van die beleggingsvennootschappen zijn nagenoeg exclusief samengesteld uit vertegenwoordigers van de NV PETERCAM en van de NV PETERCAM SECURITIES en uit de NV PETERCAM SECURITIES zelf. Het portefeuillebeheer in die beleggingsvennootschappen werd toevertrouwd aan de NV PETERCAM SECURITIES.

1.2. Luidens artikel 108, tweede lid, van de wet van 4 december 1990 op de financiële transacties en de financiële markten moet iedere Belgische beleggingsinstelling "in het uitsluitend belang van de deelnemers" worden beheerd of bestuurd.

Overeenkomstig artikel 3, § 1, 2°, en § 2, 2°, van het koninklijk besluit van 4 maart 1991 met betrekking tot bepaalde instellingen voor collectieve belegging, moet de beheersvennootschap van een Belgisch beleggingsfonds respectievelijk de beleggingsvennootschap naar Belgisch recht, om te worden erkend bewijzen te beschikken over de passende administratieve, boekhoudkundige, financiële en technische organisatie die een autonoom beheer verzekert.

1.3. Met het oog op de voorkoming van belangenconflicten en de precisering van die autonomievereiste keurt de CBF op 16 december 1997 een ontwerp-tekst van circulaire goed die zij bij brief van 22 december 1997 voor overleg toestuurt aan de Belgische Vereniging van de Instellingen voor Collectieve Belegging.

1.4. Na meerdere besprekingen met die vereniging, keurt de CBF de circulaire ICB 1/2000 betreffende de beheersautonomie en de voorkoming van belangenconflicten in collectieve beleggingsinstellingen goed. Een exemplaar van die circulaire wordt bij brief van 18 mei 2000 onder meer naar de Belgische Vereniging van de Instellingen voor Collectieve Belegging verstuurd.

1.5. In die circulaire ICB 1/2000 worden "nadere regels (...) bepaald omtrent de taken (A.), de samenstelling (B.) en de werking (C.) van de raad van bestuur van een beheers- of beleggingsvennootschap" en worden verder "de voorwaarden bepaald waaronder de raad van bestuur van een beheers- of beleggingsvennootschap bepaalde taken kan uitbesteden (D.)".

Zo wordt onder meer vastgesteld dat de raad van bestuur van een beheers- of beleggingsvennootschap tijdens elke vergadering op een evenwichtige en gediversifieerde wijze "hoort" te worden samengesteld en dat de promotor, de met de promotor verbonden ondernemingen en hun vertegenwoordigers geen meerderheid met doorslaggevende stem mogen vormen in de raad van bestuur van de beheers- of beleggingsvennootschap. Verder "beveelt de Commissie aan" dat in de raad van bestuur van een beheers- of beleggingsvennootschap twee of meer onafhankelijke bestuurders zetelen. Er wordt ook gepreciseerd dat de onafhankelijkheid van de persoon aan wie het portefeuillebeheer van een

beleggingsinstelling wordt gedelegeerd ten aanzien van de promotor van de betrokken beleggingsinstelling, volgens twee modellen kan worden gerealiseerd. De betrokken kredietinstelling of beleggingsonderneming moet ofwel een voldoende autonoom samengestelde raad van bestuur hebben zoals beschreven sub II.B. van de circulaire, of moet ter vrijwaring van de autonomie van de beheersfunctie statutair de sub II.D.2.b) (ii) beschreven bestuursregeling instellen, in welk geval de betrokken kredietinstelling of beleggingsonderneming voor de toepassing van die circulaire als een "asset management vennootschap" wordt gekwalificeerd (II.D.2.b)).

Onder punt III. van de circulaire wordt de inwerkingtreding bepaald. Gesteld wordt dat de circulaire op 1 juni 2000 in werking treedt. Evenwel wordt aan de "grote promotoren" tot einde 2001 en aan de "kleinere promotoren" tot einde 2003 de tijd gegeven om de organisatie van de beleggingsinstellingen waarvoor zij als promotor optreden aan te passen aan de voorschriften van de circulaire.

1.6. In haar brief van 15 juni 2001 brengt de verwerende partij ter kennis dat zij op 12 juni 2001 heeft beslist om de bestreden circulaire in te trekken.

2. Over de ontvankelijkheid van de vordering.

Overwegende dat uit wat voorafgaat volgt dat het annulatieberoep doelloos is geworden; dat die vaststelling niet het gevolg is van de houding van verzoekster doch van een beslissing van de verwerende partij zodat de kosten te haren laste moeten worden gelegd;

3. Over de kosten.

Overwegende dat naar luid van artikel 70, § 1, tweede lid, van het algemeen procedurereglement het verzoekschrift tot nietigverklaring niet onmiddellijk gezegeld moet worden; dat er reden is om de verzoekende partij het bedrag van de op het verzoekschrift tot nietigverklaring gekleefde zegels terug te betalen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het beroep wordt verworpen.

Artikel 2.

De kosten van de vordering tot schorsing en van het beroep tot nietigverklaring, bepaald op 347,06 euro, komen ten laste van de verwerende partij.

Artikel 3.

Het bedrag van 173,53 euro fiscale zegels, door de verzoekende partij gekleefd op het verzoekschrift tot nietigverklaring, zal haar worden terugbetaald.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op achttien februari 2000 en twee, door de IXe kamer, die was samengesteld uit :

de HH.	J. DE BRABANDERE,	kamervoorzitter,
	L. HELLIN,	staatsraad,
	A. VANDENDRIESSCHE,	staatsraad,
Mevr.	S. VAN AELST,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. VAN AELST.

J. DE BRABANDERE.